

Thesaurus Iuris Franconici Oder Sammlung theils gedruckter theils
ungedruckter Abhandlungen, Dissertationen, Programmen, Gutachten, Gesätze,
Urkunden etc. etc., welche das Fränkische und besonders Hochfürstlich-
Wirzburgische Geistliche, Weltliche, Bürgerliche, Peinliche, Lehen-,
Bd.: 1,17

(1789)

Bamberg, Staatsbibliothek -- RB.Misc.jur.o.1(9#1
urn:nbn:de:bvb:12-bsb11770877-7
VD18 80366503-001

IOS. M. SCHNEIDT,

V. I. D. COM. PAL. CAES. CONS. AVL. WIRCEB. ET FVLDENS.
PANDECT. ET IVRIS FRANCONICI IN VNIVERSITATE
WIRCEBURGENSI PROFESSORIS PVBL. ET ORD.

THESAVRVS
IVRIS FRANCONICI

Der

Sammlung

theils gedruckter theils ungedruckter

Abhandlungen, Dissertationen,

Programmen, Gutachten, Gesetze,
Urkunden &c. &c.

welche das

Fränkische und besonders Hochfürstlich-
Würzburgische

Geistliche, Weltliche, Bürgerliche, Peinliche, Lehens-
Polizenz und Kameralrecht
erläutern &c.

Des ersten Abschnittes siebenzehntes Heft.

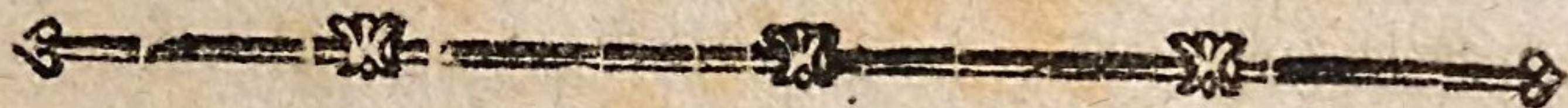


Würzburg,

Im Verlage der Franz Xaver Kienerischen privil.
Buchhandlung.

1 7 8 9.





SECTIO I.

OPUSCULUM XLIX.

PHILIPPI RUDOLPHI HENRICI WILHELM
DISSERTATIO *
DE NON-ENTE CONSVETVDINIS
CVRIAE FEVDALIS WIRCEBURGENSIS

CIRCA

SUCCESSIONEM

COLLATERALIVM GENTILITIAM
FEVDALEM

auf

gleichen Namen, Schild, Stamm
und Helm.



Cogitanti mihi de Materia Dissertationis inaugura-
lis incidit in manus Deductio Nobilitatis imme-
diatae franconicae a) qua speciosis argumentis dedu-
cere

XXXXXXXXX 2

* Edidit hanc Dissertationem Clarissimus Author, dum ei
5. Augusti 1785. Gradum Licentiatu conferrem,
modo Collega mihi colendissimus, Iuris feudalis &
Statistices Professor, ac Iudicii Prouincialis Caesarei
Consiliarius &c.

a) Rechtsgegründete Bertheidigung der alt hergebrachte
ten

cere nititur Author, in feudis franconicis, in specie Wirceburgensibus, Agnatos, licet a primo acquirente haud descendant, succedere; dummodo probare queant, se eiusdem Gentis, Nominis ac Insignium participes esse. Mirabar hanc a Iure feudali tam Germanico quam Longobardico recedentem consuetudinem eo magis, quo certius mihi Iurium Curiae huiatis gnari asseuerabant, praetensam hanc observantiam ad non entia referendam esse, totaque die contrarium observari, neque eam in supremis Imperii Dicasteriis attendi. Inde Patriae Iura tueri, praeconcepitamque hanc opinionem erudito Publico adimere, eique larvam detrahare mecum constitui. Sed elaborationem aggressus sensi, eam versatum in Theoria & Praxi desiderare differentem; mearum autem conscius virium, practicis elucubrationibus & Documentis nondum satis instructus ac exercitatus, vix non a proposito destitissem, nisi Clarissimi PRAESIDIS consilio, ope ac subsidiis adiutus id perficere me posse, is mihi persuasisset: hinc id, quod sentio, iam

ten fränkischen Lehens-Gewohnheit, vermöge derer die agnati collaterales die Succession in denen fränkisch: sowohl alt- als neuen Lehen ohne Unterscheid, ob Sie von dem primo acquirente abstammen oder nicht, auf gleichen Nahmen, Etammen, Schild und Helm zu behaupten, berechtiget seynd. In fol. 1733.

iam orbi erudito diiudicandum extrado, Dissertationis-
nisque ordinem paucis praemitto.

§. II.

Prolegomena praeter statum Quaestionis, simul
ac Terminorum in illa occurrentium breuem notio-
nem, & Literaturam huius controuersiae continebunt.
Sectio I. Consuetudinem hanc Non Ens esse solide de-
monstrabit. *Sectio II.* vero Fundamenta Nobilitatis
pro Consuetudine haecenus producta recensabit, simul-
que ea viribus destitui docebit.

PROLEGOMENA.

§. III.

Status quaestionis breuiter in eo consistit: Epif-
copus Wirceburgensis & Dux Franconiae olim inue-
nisti de Castro C. duos Fratres Wolfgangum & Ioan-
nem de W. tertio eorum fratre Guilelmo omisso
(aut si supponas, illos fratrem tertium non habuisse,
agnato nullo nominato), sub formula:

Wir belehnen die beede Gebrüdere Wolfgang und
Johann von W. und alle ihre Mann lehenbare Er-
ben zu rechten Mann lehen mit dem Schloß zu C.

Extincta linea Wolfgangi successit in feudo iam
integrato Fridericus solus; quo & defuncto, Domi-
nus directus feudum reuersum contendit, Descenden-
tes autem Guilelmi vel alii agnati eiusdem Nominis,

Gentis ac Insignium successionem praetendunt feudalem. Hinc quaeritur, cui ius assistat?

§. IV.

Cum cardo quaestionis circa successionem versetur feudalem, historiam illius paucis recensere haud erit incongruum. Terminum *Successoris* non semper haeredibus applicari, ex Iure Romano iam satis notum est; ubi inter Successorem vniuersalem nempe haeredem, & particularem v. g. emtorem insignes occurrunt differentiae: regulariter autem successionem in feudo dicimus, si feudum mortuo Vasallo possessore, ad alium deuoluitur, quare ordinarie fit inuestitura *b)*; indeque successio feudalis appellatur. Haec duplex est, vel successio Iuris Communis, quae secundum Ius Commune fit vi Inuestiturae primi acquirentis: vel successio specialis, quae fit vi impetratae & acquirenti concessae specialis inuestiturae.

§. V.

Ipsa origo & causa constitutiva feudorum demonstrat, imo GERHARDVS NIGER *c)* expresse refert: *Antiq. issimo tempore feuda haud haereditaria sed in potestate Dominorum fuisse, ut, quando vellent, possent auferre rem in feudum a se datam, postea vero eo ventum*

a) I. Feud. 14. I. Feud. 20. II. Feud. 11. 12. 13.

c) I. Feud. 1.

tum est, ut per annum tantum firmitatem haberent; deinde statutum est, ut usque ad vitam fidelis produceretur: sed cum hoc Iure Successionis ad filios non pertineret, sic progressum, ut ad filios deueniret, in quem scilicet Dominus hoc vellet beneficium confirmare.

§. VI.

Negari equidem haud potest, iam sub Carolingis Patrum Beneficia saepius filiis collata fuisse: d) verum ex gratia Domini, non ex Iure Successionis hoc profluxit. Punctum initii successionis filiorum determinari haud potest, probabiliter tamen e) id adscribitur saeculo decimo: & quamuis teste GERARDO in Electione Domini ab initio fuerit, feudum vni filiorum, cui vellet, concedere; in Germania tamen optionem penes filios fuisse ex Iure Feudali Sueuico f) constat.

—————
 Rrrrrrrrr 4

§. VII.

d) IAC. GABR. WOLF in Elem. Iur. Feud. cap. 10. & in Dissert. de Orig. & prima Indole Feud. §. 27.

e) HOMEL. Oblectam. feudal. Obs. XIII. Per. IV.

f) Cap. 60. apud SENKENB. Corp. Iur. Feud. p. 58.

„ Non nisi vni filiorum inuestituram Dominus, de
 „ feudo paterno concedere debet, & quem illorum
 „ inuestit, is loco patris sui stat. Electio vero penes
 „ filios est, & non penes Dominum, siquidem intra
 „ annum inuestituram petunt: sin elapso anno, &
 „ Dominus remissa felonia ex gratia inuestituram con-
 „ fert, tunc penes Dominum est electio, quem ex fi-
 „ liis inuestire velit. „

§. VII.

Pergit GERARDVS: Cum vero Conradus Romam proficisceretur, petatum est a fidelibus, qui in eius erant seruitio, g) ut lege ab eo promulgata a.), hoc etiam ad nepotes ex filio producere dignaretur & b.) ut frater fratri sine legitimo haerede defuncto c.) vel filius in beneficio, quod eorum Patris fuit, succedat h). Hoc non sic intelligendum est, ac si Conradus Salicus primus esset, qui nepotes primi acquirentis admisisset; nam quod feudum ab auo in patrem, & a patre in nepotem transierit, iam sub Henrico sancto stabilitum erat i); sed hunc habet sensum, quod ius repraesentationis inter descendentes antea in feudis incognitum admiserit, sicque nepos defuncto suo iam patre existens in feudo aui succederet, hocque Ius Repraesentationis.

g) Ex hoc patet Vasallos germanos hanc legem flagitasse.

b) Legem latam exhibet SENKENB. p. 432.

i) Diploma HENRICI Abbatiae S. Maximini concessum apud ZYLESIVM in Defens. Abbat. S. Maximini P. III. p. 31. sic habet: „Constituimus praeterea, & hac nostra imperiali auctoritate firmamus, ut si quis fortasse illorum, aut filii filiorum suorum, quibus bona & Successionis S. Maximini beneficiamus, sine haerede fuerit defunctus, beneficium vel quidquid ab eodem loco habere visus est, sub ius & Dominium praefatorum Sanctorum redeat. „

sentationis etiam ad fratrum filios extenderetur, dummodo a primo acquirente descenderent. *k)*

§. VIII.

Concludit denique GERARDVS: *Hoc quoque sciendum est, quod beneficium ad venientes ex latere non progreditur successione l).*

Inde iam nata est Regula ab omnibus Iurisconsultis *m)* acceptata: Natura successionis legitimae in feudo est, quod fiat vi inuestiturae primi acquirentis, & quod aliis non competat, nisi in inuestitura primi acquirentis comprehensis *n)*. In ea vero comprehensi Iure Comuni praesumuntur primi acquirentis Descendentes legitimi in infinitum, ii que feudorum capaces *o)*. Nulla ergo est successio primi acquirentis

Descendentes

Ascendentes

k) HOMEL. loc. cit. p. 85. & 88.

l) Hoc tamen non obstante notissimum est in Germania, demum fratres, quatuor post Conradum saeculis, ad feuda admissos fuisse. MASCOV. de Iur. Feud. Cap. X. §. V. & ibi HOMEL nec non Authores ibidem allegati.

m) Georg. Ludw. BOEHMER Prin. Iur. Feud L. I. Sect. I. Cap. VII. §. 120. PÜTTER primae lin. Iur. Feud. L. I. c. 4. §. 32. SCHWEDER Conf. 18. n. 61. SENKENB. Iur. Feud. primae Lin. §. 310.

n) I. Feud. 14. §. 1. Verb. per inuestituram patris & aui.

o) II. Feud. 31. verb. „Etiam in infinitum, dum tamen „hoc constat, ab eo, qui id acquisiuit, per masculos descendisse, „Add. Feud. II. 11. Feud. II. 23. §. ult.

Ascendentium vel Collateralium, nisi his prospectum sit per legem inuestiturae. p) Successurus ergo probare debet, se a primo acquirente per masculos descendere: nec, ut recte infert BOEHMERVS q), sola sufficit probatio eiusdem nominis, clypei & insignium.

§. IX.

Haec de Iure Longobardico indubia esse nemo negabit: sed & id ipsum in Germania obtinere, ex generali receptione Iuris Longobardici patet; tum argumento plane certissimo probatur: quodsi enim, ut supradictum, saeculo demum XV. in Germania fratres eorumque liberi admissi sunt, quis credet, in Germania modo omnes agnatos etiam a primo acquirente haud descendentes in Feudo succedere, idque iam observari coepisse a tempore r), quo ipsum Ius Longobardicum in Curiiis regnabat, & mox ut Lex receptum fuit.

§. X.

Sed non tantum rarione historica ac Lege Longobardica haec thesis nritur, suppetunt & iura domestica, utpote quae omnia solius successionis Descendentium non tantum faciunt mentionem, sed & Collateralem a primo acquirente non descendentem expresse excludunt.

Ius

p) I. Feud. 8. §. vlt. I. Feud. 20. II. Feud. 11. II. Feud. 50.

q) Tract. cit. Cap VIII. §. 141.

r) HOMEL. ad MASCOV. in Tab. Chronol. ad annum 1410. seqq. & 1487. nec non ad Cap. X. §. V.

Ius Feudale alemannicum s) cap. 43. §. 2.

Es erbet niemand zu Recht Lehen, wenne der Vatter uf den Sunn, das heissent erbe Lehen, und Lehens Erben.

Nemo succedit in feudo nisi Filius Patri, atque hoc vocatur feudum haereditarium.

Ius Feudale Alemannicum ex moribus Bauariae t) cap. 34.

Es erbet nieman Lehen, wan der Vatter uf den Sunn.

Ius Feud. Saxonicum Germanicum cap. 21. u)

Es en erbet nieman nicht ein Len, wenn der Vater usse den Son.

Ius Feud. Saxonienm. Latinum cap. 16. §. 8. x)

„ *Nemo haeredat feudum, nisi Pater in Fili-*
„ *um, si post mortem patris infra annum & diem*
„ *veniat filius ad Dominum, & offerat homagium.*

Autor de Beneficiis Cap. I. §. 24. y) & 25.

„ *Pater haereditat in filium possessionem, si-*
„ *cut & beneficium propter quod non eget filius,*
„ *vt demandari bona patris sibi faciat a Domino,*
„ *sic & homo carens filio haereditat in dominum*
„ *possessionem beneficii, sicut & beneficium, nisi*

Do-

s) Apud SENKENB. Corp. Iur. Feud. p. 45. Edit. de 1740.

x) SENKENB. l. cit. p. 143. u) Ibid. p. 186. y) Ibid. p. 226. z) Ibid. p. 161.

„ Dominus concesserit alicui expectationem be-
 „ neficii. „

§. XI.

His probe consideratis reuera mirandum est, Authores germanos inueniri, qui seposita regula hac, omni iure certissima ac euidenti, defendunt, successionem collateralium a primo acquirente non descendendum, quam appellant Gentilitiam, in tota Germania receptam esse, 2) alii autem saltem in Franconia & in specie Curia Feudali Wirceburgensi hanc consuetudinem vigere contendunt. Operae pretium ergo erit, in Literaturam huius Controuersiae paulatim inquirere.

§. XII.

Comes de Goerz, qui circa medium saeculi decimi septimi grauamina Nobilitatis franconiae contra Bamberg & Wirzburg composuit, a) primum grauamen sic exponit :

Die erste Beschwehrung ist die Einführung gemeiner beschriebener Lehen: Recht in Fällen, die Lehen Succession der Agnaten belangend, oder daß man bey beyderseits Stiftern Bamberg und Wirzburg

2) Carl Frid. Schöpp Commentatio de Feudis Germaniae gentilitiis quibuscunque. Suevof. 1739. in 4.

a) In BVRGERMEISTERI Codic. Diplom. Equest. T. I. p. 682. seqq.

burg keinem von Adel mehr lehen will, wann ein Agnat seines Geschlechts verstorben, und lehen hinterlassen, es sene dann, daß er a primo acquirente oder ersteren Erwerber desselben lehens descendire.

Initium autem huius Controuersiae incidit in medium saec. XVI., quo Episcopus Eichstettensis & Marchio Brandenburgicus inuestituram negauerunt in feudis antiquis, nouiter ab alia gente emtis, emtoris agnatis non ab ipso emtore descendentibus.

§. XIII.

Conformiter huic Principio Anno 1563 Nobilibus de Adelsheim a Capitulo Cathedrali Wirceburgensi negabatur Inuestitura Decimarum in Ottelfingen, quas a Nobili de Rechberg emerant, ex eo capite, quod a primo inuestito emtore Sebastiano de Adelsheim non descenderent. Petiere Pratendentes de Adelsheim desuper consilium a Doctore ZIEGLERO Kitzingae tunc commorante, qui pro iis fauorabiliter respondit, & iis possessionem arripere suasit, hoc tamen supposito, quod consuetudinis sit franconicae:

„ Daß die Wort: ihme und dessen Mann: le-
 „ henbaren Erben, wie Manns: lehen: Recht, und
 „ im Land Francken Gewohnheit ist: alle Mann:
 „ lehenbare Erben, alle Agnaten dieses Namens
 „ und Stammens Schilds und Helms ofentlich be-
 „ greifen. b)

§. XIV.

b) Hoc Consilium exhibet BVRGERMEISTER l. cit. p. 538.

§. XIV.

Eo tempore etiam Paulus Mathias WEHNERVS Kitzingae degebat, qui omnia conquisiuit fundamenta, vt hanc consuetudinem roboraret, addiditque, Nobiles infractionem huius Consuetudinis per modum grauaminis in Electione Ferdinandi Francofurti ia n anno 1558 exhibuisse. Praeter haec autem postea typis edita c) inuentum etiam fuit Schediasma d) ad posteros delatum sequentis tenoris quoad passum concernentem:

Item es ist auch 3) nicht landbräuchlich, daß alle, so eines Geschlechts, Namens, Stammes, Schild, und Helms seyn, die Lehen alle vom Lehen: Herrn, ein jeder in Person empfangen müssen, sondern diejenigen, so die Lehen innen haben und besitzen, die empfangens und verdienens allein: Nichts desto weniger

c) Fundamenta Wehneriana inueniuntur in eiusdem Observationibus practicis, voce *Krays*. *

d) Schediasma hoc sub Rubro: Lehns: Gebräuche, wie sie unter Paul. Math. WEHNERI Schriften aufgezeichnet gefunden, und von ihm als in Francken üblich dargegeben worden. Inuenitur in GOLDASTI Politische Reichshandel fol. 990. Item tanquam appendix ad Anonym. Discours von teutschen Lehen: Recht über Georg. Adam STRVV. Syntag. Iur. Feud. Bayreuth 1733. in 4. pag. 660. nec non apud BECK de Iurisd. Vogt. p. in 646.

* Exhibentur etiam in hoc Thesauro Sect. I. p. 529.

niger ist 4) der Lehen: Herr schuldig, ob sie gleich nicht belehnet gewesen, so lange einer des Namens, Stammes, Schilds und Helms lebet, in auff- und absteigenden Linien, auf den Seiten und überall, ihnen zu leihen, oder auch, da einer 5) ein Lehen verkauft, oder stirbet, und keinen Sohn verläßt, ist man den Stammen: Namen: Schilds: und Helms: Verwandten zu lehen schuldig.

§. XV.

His subsidiis munita Nobilitas anno 1564 adiit Episcopum Wirceburgensem Fridericum a Wirsberg Principem, petens, vt assertam hanc consuetudinem Indulto speciali roboraret, sed cum pro responsione reportaret, Consuetudines Curiae esse notorias, sicque pacto haud indigere e), spe sua fuit frustrata.

§. XVI.

Contigit expost, vt, linea quadam Schrimpfiana extincta, illius feuda ad Curiam Wirceburgensem reuerterentur; cumque alia linea dicta Schrimpf a Berga inuestituram peteret, huic, eoquod a primo acquirente non descenderet, denegabatur; hinc lis ad Cameram imperialem delata, postea pro Wirzburg fuit decisa: f) prout subsequo tempore plures
adhuc

e) BURGERM. l. cit. p. 683. Conf. infra §. L.

f) LUDOLF Obs. for. Obs. 84.

adhuc lites tam in Iudicio Aulico quam Imperiali
 fuere quidem exortae, sed eodem semper modo ter-
 minatae, vti Stibariana, Creilsheimensis, Dachero-
 dica, Bibraensis, nec non Dalbergica & Truchsessica,
 quae vltima tamen adhuc pendet.

§. XVII.

Scripta, quae post WEHNERUM ratione dictae
 consuetudinis in Publicum prodire, potissimum se-
 quentia occurrunt.

D. BURKARD Consilium über die Seckendorfsche
 Mann Lehen und Stritt wider seine Vasallen, zu
 und in Nürnberg ratione Success. Collater. de
 1613. g)

Ritterschaftlicher Bericht an Herrn Wolfgang
 Ernsten Grafen von Hsenburg und Büdingen we-
 gen des Haus Schönrein und des demselben an-
 hängenden Truchsesen Amts, so zu Würzburg nach
 ausgeloschener Ronneburgischen Linie für vermannet
 gehalten worden ex capite deficientis probationis
 primi acquirentis contra Consuetudinem Curiae
 Feudalis Wirceburgensis de Anno 1615. h) *

Ritter:

g) Apud BURGERM. l. cit. pag. 554.

h) Ibid p. 560.

* Huc etiam pertinet Ioa. G. RUPRECHTI Responsum in
 causa Ebersberg Weyers 3. Iul. 1621. datum, quod
 exhibet Car. Frid. SCHÖFF in Commentatione de Feudis
 Fuldensibus in Franconia. Gieß. 1735. 4.

Ritterschaftl. Intercessionales an Kais. Mayes-
stät pro Heggberg contra Castell puncto primi acqui-
rentis de Anno 1674. i)

Notitia Actorum In Sachen Castell contra Hegg-
berg de 1676.

Item Confutatio Notitiae Actorum etc.

D. Joh. Jac. Brodwolf species facti iuncta
deductione iuris Redwiz contra Bamberg den Be-
weis des *primi acquirentis* betr. de Anno 1692. k)

Responsum der Würzb. Juristen-Facultät über
vorstehende speciem facti de 1692. l)

Huc etiam pertinet inter Relationes Klokii V. Nec
non inter adoptiva Consilia 79. & 80.

Gylmanni Decisionum Libr. II. Decis. 27.

Lvdolphi Symphorem. Tom. I. Decis. 8.

Lvdolphi Observ. T. I. Obs. 84.

Causam autem ex professo defendit ipsa Nobilitas in
Tractatu speciali supra S. I. sub not a. allegato de
1733.

Quem secutus est CAROLVS FRIDER. SCHÖEPPIVS
de feudis franconicis imprimis herbipolenfibus
Gies. 1735. in 4. nouiter recus. Gies. 1736. 4.

Et cum hic tantum defenderit, successionem gentili-
tiam in feudis franconicis & in specie Wirceburgen-
fibus,

i) BURGERM. p. 563. k) Ibid. p. 571. l) Ibid. p. 600.
I. Abschn. XVII. Hest. SSSSSSSSSS

fibus, thesin anno 1739. ad integram Germaniam applicauit in Comment. de feudis Germaniae gentiliis supra §. XI. not. 2. assignata.

Addatur Wolfg. Adam SCHÖPF. de probatione Descendentiae a primo acquirente feudi. Tubin. 1745. 4.

Respectu Episcopatus Bambergensis extat Adami REIZER Diff. de Collaterali, qui a primo acquirente non descendit, aut inuestitura simultanea non gaudet, in feudo dato siue oblato non succedente defensa a Phil. Frid. BREGLER, Bamb. 1753. in 4.

Cui Coronidis loco iungendum Impressum sub Rubro:

Ausführlicher in denen gemeinrn beschriebenen Rechten, ohnunterbrochenen Herkommen des Hochs. Wirzburgischen Lehenhofs publicirten Decretis & Sententiis ohnumstößlich gegründeter Beweis, daß der von denen Klägern Frenherrlich: Dalbergischen Stamms: Agnaten an dem Ritter: Guth Büchold gemachter Anspruch ganz ohngegründet, und dahero auch beklagter Theil von der an dem Höchstpreislichen Kaiserl. Reichs: Hof: Rath angebrachten also rubricirten Klag: In Sachen deren sämtlichen Gebrüdern Cämmerern von Worms Frenherrn von Dalberg contra Ihro Hochfürstl. Gnaden zu Wirzburg et Consort. Büchold betr. völlig zu absolviren, und loszuzehlen seye. Mit beygefügter Nachricht, was dieses

ses Streit: Handels halber bey Höchst Preisl. Kayserl. Reichs: Hof: Rath in Annis 1747. 1748. und 1749. ferner verhandelt worden.

Vt alios Authores in decursu allegandos, qui incidenter tantum de hac materia tractarunt, hic taceam.

SECTIO I.

Demonstrat praetensam successionem Gentilitiam in Franconia ad Non Entia referendam esse.

§. XVIII.

His Prolegomenorum loco praemissis iam ad ipsam Controuersiae Determinationem accedo: & in feudis Wirceburgensibus successionem Collateralium a primo acquirente haud descendendum locum non habere, adstruo: quamuis enim non negem, dari eiusmodi feuda, in quibus & haec irregularis successio inueniatur, id tamen utpote exceptio regulam propositam magis confirmat, quam destruit m).

§. XIX.

Feuda nonnisi a patre ad filium transire tam ex Iure Patrio Feudali Germanico scilicet, quam Longobardico supra §. 8. 9. 10. abunde demonstratum fuit, simulque assertum, Ius succedendi fratrum demum saeculo XV. in Germania coepisse, quamuis id

§§§§§§§§ 2

iam

m) Eiusdem Sententiae est BOEHMER §. supra cit. 141. not c. ubi ait: „Vi specialis obseruantiae, quae in nonnullis familiis in Franconia viget.“

iam quadringentis annis antea in Italia occasione Legis *LOTHARII* inualuerit. Hinc est, quod in Legibus germanicis altum de successione fratrum, ex iisque descendentium seu Collateralium, sit silentium. Si vero originem huius successions Collateralium, a primo acquirente tamen Descendentium, in Germania assignare deberem, rationem in recepto Iure Longobardico me inuenisse autumo: sicuti enim notum, saeculo XV. Ius Longobardicum in Germaniam saltem quoad usum forensem pedem intulisse *n*), sic & summe probabile est, quod occasione huius Iuris Longobardici successio fratrum, utpote a communi Patre Descendentium, & qui causam utpote Descendentes a primo acquirente certe habuerunt, fuerit introducta; quo & euenire potuit, ut, dum Vassalli cernebant, fratres descendentes a primo acquirente admitti, etiam id ad Collaterales Lineas, a primo acquirente non descendentes, pertinere sibi erronee persuaferint.

§. XX.

Quidquid autem sit circa hanc coniecturam, hoc tamen certum est, I. Iure Germanico feudali Collaterales ad Successionem non admitti, II. Iure autem Longobardico illos quidem admitti, sed nonnisi a primo

n) *HOMEL.* ad *MASCOV.* II. sup. cit. *CONRING.* de Orig. Iur. Germ. Cap. 23. p. 227. *BOEHMER* Princ. Iur. Feud. §. 31. *Eiusd.* Obs. Feud. Obs. I. §. 18.

primo acquirente Descendentes. o) Ex quo fuit, Ius Longobardicum magis Vasallis quam Germanicum favere.

Assumamus ergo Collateralibus magis fauens Ius Longobardicum, quod in Imperio nostro receptum esse, ipsae leges fundamentales demonstrant, p) & Authores vix non omnes confirmant, ita vt BOEHMERVS q) expresse dicat: *Itaque ad ius feudale Longobardicum prouocans fundatam intentionem habet in iis, quae nec Legibus Imperii, nec Iure particulari definiuntur. r)*

§. XXI.

Thesi hac stante, nil Nobilitati reliquum est, quam vt singularem ac Legibus derogantem Consuetudinem plene probet. Quamuis ergo haud opus

§§§§§§§§ 3

foret,

o) Praeter textus supra §. X. allegatos videatur GAIL. Obs. Lib. II. Obs. 149. n. I. & 5. ROSENTHAL de Feud. Cap. 12. Conc. 12. n. 32. & Doctores Commun.

p) Landfr. de 1548. Tit. 3. ibi: Was Lehen-Recht vermag. Recess. Imp. de Anno 1567. §. Und nachdem ferner. Recess. Imp. Nov. §. 105. REFTIVS in Comm. Iur. Feud. pag. 10. seqq.

q) BOEHMER §. cit. 31. & 32.

r) Ord. Iud. Aul. Tit. 5. Art. I. in verbis: Doch daß — — gegen unsern klaren Lehen-Rechten, den allegirten aber nicht zu Recht probirten Lehen-Gebräuchen — — nicht zu viel in Relatione noch decisione deferiret werde. Add. HARPRECHT de Iur. Feud. Aleman. non Vsu moderno.

foret, vt ex parte Curiae Legis demonstretur obseruantia, vtpote quae stante Lege clara semper praesumenda venit, inde tritum Iuris axioma: Leges allegantur, non probantur. His tamen non attentis a Curia Herbipolensi in Iudiciis Imperii plus quam ducenti Casus producti sunt, quibus Legis continua Obseruantia, consequenter Interpretatio vsualis, demonstrata fuit, ita quidem, vt semper pro Curia & contra Vasallos Consuetudinem allegantes fuerit iudicatum.

§. XXII.

Nolo hic recensendis in actibus telam Dissertationis protrahere, s) sufficit dixisse, quod

1) Hi actus ab initio Saeculi XIV, quo Literae Inuestiturarum magis frequentes factae sunt, vsque ad

s) Illos exhibet ipsa Deductio Nobilitatis sub Rubr. *Rechtsgegründete Bertheidigung* &c. in adj. Nro. 39. quae Nobilitas ibi contra hos actus opponit, & quam lubrica sint, infra §. LIX docebitur. Quod autem in conformitate Iuris Communis ab initio saeculi decimi quarti vsque huc Episcopi Wirceburgenses Collaterales haud inuestierint, feuda partim Mensae Episcopali incorporauerint, aut ex gratia aliis concesserint, id adeo notorium est, vt iam Anno 1681. in causa Bibra contra Wirzburg plus quam nonaginta Actus in Iudicio Camerali producti, & teste DE LVDOLF citata Relat. 8. pro plene probantibus declarati, ac per Sententias complures confirmati fuerint.

ad medium Saeculi XVI. vna ferie continuam Legis obseruantiam, & denegatam Collateralibus, a primo acquirente haud descendentibus, successionem demonstrant. Quod

2) A Medio Saeculi XVI, quo Nobilitas in Consuetudinis praetensae Exercitio se turbatam asserit, usque huc Lex in viridi semper fuerit, & adhuc sit obseruantia, & quod

3) Si Nobiles Vasalli litem mouerint Curiae Wirceburgensi, nunquam non contra allegatam Consuetudinem & pro Lege scripta in utroque Iudicio supremo Imperii, Sententiae emanarint.

§. XXIII.

Exempla sint sequentia:

I. Primum locum meretur Casus Schrimpfiorum a Berg. Mortuo ultimo ex familia Alberto Schrimpf, Episcopus Wirceburgensis Melchior a Zobel feuda reuerfa occupauit: Agnati Alberti (scilicet Philippus Wolfgangus, & Casparus fratres Schrimpf de Berga) se feudorum Successores autumantes, litem ex capite fractae pacis contra Episcopatum Wirceburgensem in Camera Imperiali circa finem Saeculi XVI. mouere, in puncto tamen Successionis nil obtinere. Hic casus eo est notabilior, quod partim Nobilitas ipsa eum pro prima Consuetudinis infractione alleget, 1)

§§§§§§§§ 4

partim

*) Vid. Relatio GOERZII apud BYRGERMEIST. Codic. cit. p. 684.

partim Deductionibus & Consiliis, quibus praecipue Nobilitas se tueretur, ansam dederit: quid autem de his sentiendum, non meis sed LYDOLPHI verbis hic proferam.

„ Famosa est traditio, inquit ^{u)} de natura feu-
 „ dorum Episcopatum Bambergensium & Herbipo-
 „ lensium, quod Agnatus nobilis, etiamsi a primo
 „ acquirente non descendat, habeat tamen Ius petendi
 „ inuestituram, si sit ei nomen familiae, & insignia
 „ cum defuncto habuerit communia, quam vocant
 „ *Belehnung auf Schild und Helm*. Prolixa est hac
 „ de materia tractatio in duobus Consiliis Aduocato-
 „ rum quondam in Camera Imperiali Spirensium.
 „ Quorum vnum IOACHIMO MVLLERO, alterum HEN-
 „ RICO ROSENTHALIO & GOSWINO STATTMANNO, aucto-
 „ ribus conscripta fuere An. 1605. & 1606. Virum-
 „ que Collectioni CASPARI KLOCKII (is enim alienos
 „ labores adoptare solitus erat) insertum legitur Vo-
 „ lum. IV. Consil. 79. & 80. In eorum scripta inci-
 „ disse WERNERVM A RVST praesentatum olim ad of-
 „ ficiū Assessoratus Camerae, admodum est credi-
 „ bile; totum enim specimen conscriptum fuit An.
 „ 1610. & 1612. quod legitur in volumine Relatio-
 „ num ab eodem KLOCKIO editarum Num. V. & se-
 „ quitur principia in illis consiliis tradita. Hos ergo
 „ fontes

^{u)} In *Observat. forens.* P. I. Obs. 84. p. 203.

„ fontes velut omni exceptione maiores allegant, in-
 „ culcantque, qui exortis quandoque controuersis
 „ de natura istorum feudorum, Agnatorum partes
 „ tuentur. Iungitur etiam ex ADRIANI GYLMANNI *

Volu-

* Fictum esse nomen ADRIANI GYLMANNI, quod inscrip-
 tum est non solum Operi Symphorematum, sed etiam
 Decisionum, iam dudum innotuit Camerali Collegio.
 Auctor est hodie, & fuit olim, cum ederentur haec
 Opera, incertus, neque de eo magna tunc temporis
 fuit cura. Proinde, quae in istis Voluminibus rap-
 sodicis continentur, licet de veritate actorum dubitare
 nolim, non promiscue, sed cum iudicio sunt adhi-
 benda; prudens enim & rerum peritus sciet discer-
 nere aera a iupinis. Anno 1606. ventilata fuit in Ca-
 mera Imperiali causa aliqua feudalis Herbipolensis,
 cum paulo ante lucem vidissent Volumina dicta Gyl-
 manniana, de quibus tunc in Actis ita scripsere Her-
 bipolenses: „ Eben daselbsthin gehöret, was der
 „ Gegentheil ex quibusdam scopis dissolutis cujusdam
 „ Adriani Gylmanni ignotae auctoritatis Viri herfür
 „ bringt. Man weiß aber von diesem Opere Adria-
 „ ni Gylmanni, Tilemanni de Benignis, und was
 „ mehr vergleichen Dings ist, so viel, daß Leute,
 „ denen es nicht vonnöthen gewesen, weniger zu ver-
 „ antworten ist, etliche hin und wieder spargirte,
 „ und denen Assessoribus Camerae entwendete Vota
 „ zusammen gelesen, dieselben in Druck gefertigt,
 „ und damit ein groß Deo Gratias verdienen wollen.
 „ Ob nun solche zusammen gesprengete Waaren, da

„ sie

„ Volumine Decisionum, quae GAILLI & MEICHNERI
 „ nomina celebria prae se ferunt part. 2. decis. 27.
 „ in causa S. contra W. (mutata est errore vel Typo-
 „ graphi litera B. in S. vera enim Actorum rubrica
 „ est von Berg contra Herrn Bischofen zu Wirzb.)
 „ ubi similia reperiuntur, licet ieiune satis deducta
 „ principia. In vniuersum de ista traditione sic est
 „ sentiendum: quod, licet dentur feudorum ali-
 „ qua, conuentionibus cum Principe Episcopo & feu-
 „ di Domino sic formata, vt intuitu familiae totius
 „ inuestitura alicui collata fuerit, regulam tamen
 „ generalem minime constituere, imo in plerisque
 „ feudis fallere. De primo acquirente si per anti-
 „ quitatem omnia sint obscura, esse poterit aliqua,
 „ caeteris etiam paribus, praesumptio pro Agnato
 „ inuestituram petente. Minime vero si primus ad-
 „ quirens sit notus, & quod Agnatus ab eo non des-
 „ cendat, neque in prima inuestitura fuerit compre-
 „ hensus. Haec omnia alibi tractauimus ex insti-
 „ tuto. „

§. XXIV.

„ sie nur auch per scelus das Licht ansehen, alsbald
 „ auctoritatem rei in Imperiali Camera iudicatae er-
 „ langen, das wird man dem Widertheil so leicht-
 „ lich nicht glauben etc. Decisionem illam XXVII. si
 „ veram & Assessoriam credamus, certum tamen est, Se-
 „ natui non fuisse probatam, teste Sententia in ista Causa
 „ publicata.

§. XXIV.

II. Alter *Casus* : Extincto ultimo Vasallo possessore feudi Wirceburgici Gunzendorf, Georg, Christoph, Ludov. de Stiber eius haeredes allodiales adhuc sub tutela existentes, neutiquam vero a primo acquirente Descendentes possessionem feudi occupauere, & Ius suum praetensa hac consuetudine fundarunt: ast in Iudicio austregali 17ta Iunii 1719. Sententia lata fuit.

„ Daß ermeltes Guth durch Absterben Georg
 „ Christoph Ludwigs Stieber Sr. Hochfürstl. Gnaden zu Wirzb. und Dero Hochstift vermannet und
 „ heimgefallen, mithin beklagte Vormundschaft
 „ schuldig und gehalten sene, solches nebst Zugehör-
 „ rungen und allen Nutzungen, so sie daraus von
 „ Zeit der ergriffenen Possession erhoben, gedache
 „ Sr. Hochfürstl. Gnaden und Dero Hochstift abzur-
 „ treten und einzuraumen. „

Quae sententia in Appellatorio Iudicio supremo scilicet Camerali Dicasterio Anno 1722. 17. Iulii simpliciter fuit confirmata. x)

§. XXV.

Scio equidem huic sententiae obmotum fuisse, Referentem & Iudicium Declarationes Episcoporum Friderici & Iulii (de quibus §§. L. & LI.) pro suspectis

x) Vid. DE LYDOIF in Symphor. Conf. for. T. I. Conf. 8.

pectis habuisse, cum tamen reuera authenticae extent, & inde sententiam contra illos de Striber prodiisse; sed qui Relationem ipsam sub not. x. allegaram vel leui oculo percurrit, mox inueniet, has nunquam negatas declarationes in Iudicio pro insufficientibus ad probandum habitas fuisse.

§. XXVI.

III. *Casus.* Extincto vltimo Vasallo Lineae inuestitae de Creylsheim, Dominus directus Capitulum Ecclesiae Equestris Comburgensis feuda quaedam in Ingersheim tanquam aperta occupauit, & Agnato Hannibali Friderico de Creylsheim Successionem petenti defectum Descendentiae a primo acquirente opposuit. Hic ergo Capitulum coram Regimine Wirceburgico conuenit, vbi partibus auditis 2 Maii 1715 Sententia lata:

In Sachen Hanibal Friderich von Creylsheim Klägern einem, entgegen und wider das Ritterstift Comburg Beklagte am anderen Theil puncto der Ingersheimer Lehen, ist allem Vor- und Anbringen nach auch auf beederseitige Submission der Bescheid, daß beklagtes Ritterstift bey deren Lehen und Gütern quæst. Possession zu manuteniren; werde aber Kläger, wie sich gebührt, erweisen, daß er von *primo acquirente* abstamme, oder daß es bey dem Comburgischen Lehenhof eine besondere Gewohnheit seye,
auf

auf Schild und Helm zu belehnen, ergehet ferner, was Recht ist.

Quae sententia in Appellatorio 19. Febr. 1723. a Iudicio Camerali fuit confirmata cum annexo:

Dann wie fern Appellant den in der Urtheil ihm vorbehaltenen Beweis bey voriger Instanz anzutreten vermögend, und zu dem Ende die Edition deren ältesten Lehen: Briefes und Reversalien ferner gesinnen würde, bleibt Appellatischer Theil ihm daran zu willfahren schuldig und gehalten.

§. XXVII.

IV. *Casus.* Cum extincta Linea quādam Vasallorum de Dacheroda Successionem in feudum Ober-Melsendorf ab alia linea a primo acquirente haud descendentes Agnati peterent, & fusissime se in praetensa Consuetudine feudali fundarent, Consilium Imperiale Aulicum, quo lis deducta fuit, eam utpote non ens reiecit, & Episcopo tantum productionem seu editionem alicuius Documenti de 1600. per Concl. de 29. Nov. 1724. ideo iniunxit, ut exinde, quod agnati asseruere, erui forsan posset, Episcopum IULIUM ex speciali gratia etiam lineae aëtrici inuestituram promississe. y)

§. XXVIII.

y) Tenor Conclusi est sequens:

Mercurii den 29ten Novembris 1724.

„ Von Dacheroda und Consorten contra den Herrn
„ Bis

§. XXVIII.

V. *Casus* nouissimus sequens est: Wolfgangus Dietericus Camerarius de Worms dictus de Dalberg, qui

„ schofen zu Wirzburg und Consorten in puncto Re-
 „ vocatoriae das Frey = Fränkisch = adeliche Ritter,
 „ Guth Melsendorf betreffend. Absolvitur Relatio
 „ & Conclusum: Fiat Sententia partim absolutoria
 „ partim interlocutoria dahin: daß, was Unter-Mels-
 „ endorf betrifft, Mitbeklagter Philipp Freyherr
 „ von Schrottenberg von der angestellten Klage zu
 „ absolviren sene, compensatis expensis. Ober-Mels-
 „ endorf hingegen anlangend, ist beklagtes Hochstift
 „ zuorderst die übrige zu gegenwärtiger Sache ge-
 „ hörige Handlungen und Brieffschaften, und besons-
 „ ders die auf des Herrn Erz-Herzogs Maximilian
 „ Intercession-Schreiben von 7ten Martii 1600 erfolgte
 „ Antwort Bischofs Julii geziemenden Fleißes aufsu-
 „ chen zu lassen, und in beglaubter Form zu edi-
 „ ren, oder daß mehrere dergleichen Handlungen,
 „ Brieffschaften und Documenta, auch in specie an-
 „ geregtes Antwort-Schreiben Bischofs Julii, bey dem
 „ Fürstl. Wirzburgischen Archiv, nach angewandten
 „ möglichen Fleiß nicht auszufinden, noch auch, wo
 „ selbige sonst hingekommen seyn möchten, wissend
 „ sene, durch einen hierzu besonders bestellten Pro-
 „ curatorem zu schwören schuldig. Worauf, und
 „ Wann hierüber von denen sämtlichen Partheyen
 „ anderweit kürzlich verfahren, und zum Urtheil
 „ beschlossen wird, die fernere rechtliche Definitiv-
 „ Erkenntnuß erfolgen solle. „

qui anno 1618. obiit, duos reliquit filios Wolfgangum Hartmannum & Ioannem: ambo ab Ecclesia Wirceburgensi Anno 1652. obtinuerunt in feudum Castrum Buchold; cum iam extincta utriusque linea feudi possessio cum dominio directo consolidata apprehenderetur, Nobiles de Dalberg a primis acquirentibus haud descendentes inuestituram petiere, qua denegata litem in Consilio Imperiali Aulico introduxere, ac potissimum illam sic dictam Consuetudinem Franconicam vrfere, hac tamen nequaquam probata 22. Martii 1753. Conclufum emanauit:

„ Fiat Sententia absolutoria.

§. XXIX.

His rite ponderatis, quibus aequus rerum arbiter concludet.

I. Ius Feudale tam Germanicum quam Longobardicum, non nisi Descendentes a primo acquirente ad Successionem feudalem admittere;

II. Idem Ius in Ducatu Franconico & in specie Curia Wirceburgensi semper viguisse, & adhucdum vigere; consequenter

III. Consuetudinem in contrarium allegatam non tantum non esse probatam, sed &

IV. Probari attentatam in Dicasteriis supremis Imperii nunquam non fuisse reiectam, sicque

V.

V. Ad Non Entia esse referendam. *

§. XXX.

Possem hic telam abrumperé, sed ne immediatae Nobilitatis fundamenta plane intacta relinquam, ea ordine chronologico referam, simulque infirma esse demonstrabo.

SECTIO II.

*Recenset Fundamenta Nobilitatis subiuncta
breui Refutatione.*

§. XXXI.

Si Fundamenta Vasallorum consideremus, ea nil aliud sunt, quam saepius recocta, quae in Consiliis WEHNERI, KLOCKII, RVSTII & GVLMANNI suam habent originem; & tantum noua exteriori in forma saepius prodire, sicque a quibusdam recentioribus Iurisconsultis sunt adoptata. Inter hos eminet Fridericus Carolus SCHOEFFIVS, qui in supra citata commentatione de feudis Germaniae gentilitiis quibuscunque

* Eandem sententiam fouent Ioan. Petr. DE LVDEW. in Praefat. ad Scriptores Wirceburgenses §. 17. BOCRIVS Obseruat. 21. Ignat. Christoph. LORBER A STÖRCHEN Institutiones feudales §. 345. Georg. Ludovic. BOEHMER Princip. Iur. Feud. §. 141. Henr. Christian. SENKENBERG Iur. Feud. Primae Linac §. 310. LVDOLF. Symphor. T. I. Dec. 8.

cunque extrema tentauit, & ut priori emissae suae Dissertationi de feudis Franconicis imprimis Herbipolensibus maiorem conciliaret auctoritatem, consuetudinem, quam prius praeunte Deductione Nobilitatis sub Rubro *Vertheidigung* &c. Franconiae tantum attribuerat, iam in Germania vniuersalem esse adstruxit.

Meum non est, hic alias Franconiae Curias, multo minus alia Germaniae Territoria ab hac consuetudine liberare, quod facile fieri posset, sed cuius sua relinquens, tantum ea, quae Wireeburgensia feuda concernunt, extrahere & dilucidare constitui.

§. XXXII.

I. Dicunt: Iam Tempore IULII CAESARIS ac TACITI Germanis Gentibus Cognationibusque hominum (denen Adelichen Geschlechtern und Häusern) Agros addictos fuisse, ita vt genti acquisita nexu aeterno, non temporario, possessori camporum spatia permanerent. 2) Gentiles autem non alios fuisse, nisi quos modo eines Schilds, Helms und Wappens appellamus, idque subsequis exemplis ex familia Agilolfingica

2) Ita SCHOEFF cit. Comment. §. 3. & seqq. ex LUDWIGIO, & IUL. CAES. L. VI. de bella gall. cap. 22. Et TACIT. de Mor. Germ. c. 26.

gica Bojoariae & Herulorum stirpe Gothorum corroborant, ac germanis vniuersis applicant, simulque per Constitutionem CONRADI ad fratres Successionem extendentis, feuda ad Collaterales deuoluta et hæreditaria fuisse contendunt. Pro subsequis temporibus ad Documentum a SCHILTERO *a)* productum prouocant, quo doceatur, feuda masculina ad Rhenum non reuerti ad Dominum, quamdiu adsint hæredes masculi vnus stirpis ac insignium: tandem Testimonium GEMELII *b)* Cancellarii Hennebergici (qui circa finem saeculi XV. & initium XVI. vixit) sic scribentis allegant:

„ Ego tamen arbitror, durum esse apud Ger-
 „ manos., vt non solum ad descendentes extendatur,
 „ sed ad omnes hæredes masculos ab intestato ve-
 „ nientes, etiam si non essent descendentes primi
 „ acquirentis istius feudi, sed alias communi gene-
 „ ratione, vt qui similibus insigniis familiae & no-
 „ mine defuncti coniuncti, quo casu natura feudi
 „ non subuerteretur. — — Super quo puncto,
 ante

a) SCHILT. Ius Feud. Alem. p. 446. Documentum Heidelbergense de 1463. huius est tenoris: „ Mann,
 „ Lehen auf der Seiten des Rheins verfallen nicht,
 „ alldieweil Mann-Lehens-Erben eines Stammes
 „ und Wappens seynd, und die zu gebührender
 „ Zeit empfangen werden. „ Add. NIC. REVSNER,
 Lib. I. Conf. 3. n. 24. 38. & 145.

b) In Comp. Iur. Feud. p. 8.

„ snte paucos dies cum duobus Principibus alterca-
 „ bar, qui tandem mecum concludebant, istam ge-
 „ neralitatem cum dicto temperamento esse intelli-
 „ gendam, tanquam NB. consuetudini Patriae &
 „ aequitati, tum naturae verborum consonam.,

§. XXXIII.

Animadversio. Quis sibi a risu temperet, si
 Iuris Consultum successionem feudalem ex TACITO
 deducere audiat, vbi nec volam nec vestigium ve-
 rorum feudorum inuenire licet: vel enim SCHÖPFIVS
 dormiit, aut phantasmatibus LVDWIGIO propriis suis
 delusus, vel, vt credo, per iocum dixisse videtur;
 ipse enim LVDWIGIVM allegans studio & ironia, ni-
 fallor: ait:

„ Dominus Cancellarius de LVDWIG lineas
 „ duxit, quasi ex *Apollinis Oraculo* rationes pro-
 „ tulit verissimas.,

Quod vero Constitutionem CONRADÌ attinet, de
 ea superius §. V. seqq. sufficienter dictum, solos
 fratres, nequaquam vero alios Collaterales a primo
 acquirente non descendentes ibi intelligi.

Deinde Documentum Heidelbergense quod con-
 cernit, illud, si etiam, quod probatum nondum est,
 authenticum esset, & Legem repraesentaret feuda-
 lem, nescio, quid, dum de Rheno & vage loqui-
 tur, Vasallis Franconicis prodesse queat: Taceo,
 quod nulli Curiae feudali tale quid obtrudi queat

contra clarum Legem vigentium tenorem ac obseruantiam. Testimonium GEMELII quod attinet, causae nec minimum patrocínatur, indeque non plus probat, quam eius Coaeus WEHNERVS (de quo infra §. XLVII.) imo hic ipse GEMELIVS expresse tuetur, praetensam illam consuetudinem tunc temporis allegatam quidem sed probatam non fuisse, dum L. c. p. 52. sic habet:

„ Licet in Germania in plerisque Prouinciis
 „ Nobiles nitantur, siue feudum sit antiquum, ad
 „ familiam & omnes, qui plurium insigniorum, mo-
 „ minis & generationis sunt, deuoluendum, non ha-
 „ bito respectu, vtrum adquirens ipsis in ascendenti
 „ stipite, vel collaterali, sit coniunctus, consuetu-
 „ dinem generalem allegantes; Eam autem adhuc,
 „ nec iudicio contradictorio, nec extraiudicialibus
 „ actibus firmatam, sed contrarium vsurpatum re-
 „ peri: Fieri enim posset, vt Dominus apertum
 „ feudum aliis de familia concederet; hoc tamen
 „ magis gratia, actibus voluntariis, non inducenti-
 „ bus consuetudinem, vt per Dec. Conf. 437. quam
 „ vigore consuetudinis, factum esse censeretur. Et
 „ dato. Quod in Prouincia localis consuetudo sit,
 „ ad aliam tamen Prouinciam, illa in praeiudicium
 „ Praefidis & Domini feudorum, male extenderetur. „

§. XXXIV.

Alia via incedit Author der Bertheidigung &
 eius

eius Defensor SCHÖPFIVS, c) qui tam ex oblatione feudali originaria & inde oriunda rationabilitate, quam ipsa Curiae feudalis confessione ac actibus huic obseruantiae conformibus potissima sua argumenta deducere allaborant.

§. XXXV.

Primitivam bonorum Nobilium acquisitionem ab Imperatore deducunt, & eandem esse naturam bonorum equestrium, quae Statuum Imperii continent; quod ex concessionibus Imperatorum, Monumentis historiarum, & fide Historicorum euinci posse asserunt, simulque notabilem orationem CAROLI M. d) producunt, qua Francis commilitonibus suis, quorum fideli opera & militari virtute adiutus victoriam & Regnum Italiae assecutus, id primum tribuisset, ut a seruitiis futuris, sola fidelitate excepta, propter insignia militaria officia prius praestita exonerentur, cum horum respectu magis praemii, quam specialis beneficii naturam considerare voluerit.

§. XXXVI.

Allegant hanc in rem Recessum Imperii de A. 1500., daß die Ritterschaft um ihrer Vorfahrer Verdienst

c) In Diff. de Feudis Francon. in specie Herbipol.

d) Exhibet hanc Orationem STRVV. in Mantissa Syntagm. Iur. Feud. p. 666. ex FRANZII Orat. de Origine feudorum.

dienst willen von dem Heil. Reich ihre Ehr und Würden, auch den mehreren Theil ihrer Güter haben und erlangt. — Non minus igitur Nobilibus vti & Ducibus fundos ac praedia, quorum redditus hi tanquam salaria & munera militiae subeunda, & Regnum contra hostes Imperii defendendum sibi vindicarunt, eadem largitate & vna eademque pristinorum Caesarum liberalitate esse concessa, sed & auitam Nobilitatem eodem Respectu speciali libertate honoribus & dignitatibus a Caesare tanquam perpetuo monumento & immortali praemio virtutem esse remuneratam; sicque praedia equestria peractis variis belli expeditionibus plenam immunitatem, vti Status Imperii in signum & compensationem fidelium meritorum Iure haereditario atque Dominii perpetui accepisse, hoc autem in specie de terris Francicis siue Franconia orientali, itidem de veteri Francorum more & fidelibus Regni germanici (vti dicebantur omnes, qui vel officia in regno eiusque parte gerebant, vel ministeria in bello praestabant) Scriptores historiae germanae testari e).

§. XXXVII.

e) COCCER in Iur. Publ. Prudentia Cap. 16. S. I. §. 9. THOMASIVS in Dissert. de Originibus feudorum. I. TER de Feudis Imperii Cap. 2. §. 3. & seq. HERT. de Feud. oblat. P. I. §. 8. THOMASIVS in Dissert. de Praesumpt. Allodialitatis §. 4. sic ait:

§. XXXVII.

Prono exinde alueo fluere dicunt, praedia equestria ab eorum possessoribus tanquam allodia in patrimonium quasi data & transcripta arbitrarie in quosuis extraneos potuisse transferri. Hinc in Recensione historica Perillustris REINHARDI L. B. DE GEMMINGEN asseri, welchergestalten beweislich, und wofern man von einem Stammhaus zu dem anderen gehen wollte, zu befinden sene, daß noch vor 200 Jahren alle Stammhäuser allodial gewesen, und seithero mehreren Schutzes und anderer Ursachen wegen zu Lehen aufgetragen worden.

ROSENTALIVM f) testari: Innumera se antiquarum inuestiturarum Monumenta vidisse, in quibus Nobiles ante annos plus minus ducentos bona sua in finum potentiorum delata in feudum receperint, vt hac ratione tutelam sibi compararent & securita-

§§§§§§ 4

tem.

„ Bona Nobilium Germanorum quod attinet,
 „ nullum est dubium, quin ea pro allodialibus sint
 „ habenda, si antiquum Germaniae statum conside-
 „ res, & quam solliciti semper fuerint homines in-
 „ genui, qui hodie Nobiles dicuntur, vt libertatem
 „ suam, sub cuius statu Regio contra distincto bona
 „ feudalia vix concipere licet, etiam sub Regibus vt-
 „ cunque conseruarent. „

f) ROSENTHAL de Feud. Cap. 2, Concl. 24. prin. & Cap. 68. N. 17.

tem. Accedere his SEKENDORFIVM g): Daß die meist und beste Dörter anderer Ständen sonderlich geistlichen Stiftern lehenbar, indeme die Vorfahrer das Eigenthum mehrtheils gütwillig aufgetragen.

§. XXXVIII.

Sicuti autem ante oblationem, successionem allodialem, consequenter & collateralium obtinuisse certum, sic & per oblationem Ius succedendi pristinum saluum mansisse, imo per oblationem feudalem magis stabilitam fuisse; cum enim primus & praecipuus finis Nobilium sit, conseruatio familiae, inde praesumendum esse, agnatos intuitu familiae & agnationis *non vero posterationis a primo acquirente* ad successionem fuisse admissos, idque per subsecutas impofterum inueftituras in conformitate huius Iuris consuetudinarii factas nec non per declaratam executionem praecedentis intentionis tam Dominorum directorum quam Vassallorum abunde confirmari posse, dum feuda Franconiae praecipuis prae aliis Iuribus fuerint munita, ac in feudis sub verbis inueftiturarum zu rechte Mann:lehen, oder auf männliche lehens: Erben concessis non tantum descendentes sed & agnati a primo acquirente haud posterati ad successionem sint admissi.

Ac.

g) Im teutschen Fürsten: Staate in Addit. §. 20. ad Cap. I. §. 4. & 5.

Accedere credunt firmissimam atque generalem Iuris praesumptionem, qua quaelibet res sua natura libera, allodialis plenoque Iure ad nos originarie pertinens magis quam feudalis, & quoad recognitionem alterius Dominio directo subiecta praesumitur; eo quod qualitas ista feudalis imposititia sic, nec intelligatur datum, siue concessum, quod diserte non exprimunt verba inuestiturae, hinc interpretationem ex bono & aequo secundum Vasallum eiusque haeredes contra ipsum Dominum feudi in dubio semper faciendam esse.

§. XXXIX.

Respectu rationabilitatis circa successionem agnaticam defensores eius asserunt, fauorem atque salutem publicam huic accedere, ipsius Imperatoris multum interesse, ne fiant nimis frequentes feudorum consolidationes, quae nullo alio modo quam stabilita hacce consuetudine possent euitari, qua sublata ipsa immediata & priuatiua competens Iurisdictio Caesarea infirmaretur *b)*. Imo Nobilibus potestatem competiisse negant, ut bona Imperii in praeiudicium Iurium Caesareorum & Imperii in feuda offerrent: sic porro multum conferre, ut numerus familiarum illustrium tanquam seminarium Archi et Episcoporum ac splendor

Inclytae

inclytae

b) BYRGERMEIST. in Thesauro Iur. Equest. P. II. p. 157.

inclytae Nobilitatis immediatae potius ampliatur, quam minuatur i).

Nobilitatis immediatae Decus inter Neruos Imperii haftenus fuisse, cuius auita & imperialibus annexa iura, ne diminuantur aut opprimantur, publico commodo interesse. Quodsi enim eam, quae ex Imperii Statibus & Membrorum libertate contexta, & tot aetatum robore coalita est, compagem labefactari aut solui contingat, quid aliud futurum, quam ut omnium inter se validissimi corporis artuum consensione sublata ipsum corpus contabescat: hinc solide ratiocinari HARPRECHTVM: k)

Welchergestalt sonderlich bey gegenwärtigen Läuften manch vornehm adeliches Haus an ein oder anderer Linie und Ramo die Exarescenz zu viel erfahre, die noch grünende aber dem Publico selbst zum Nachtheil in großen Verfall und Abnehmen gerathen, daraus sie aber nicht eluctiren würden, wann ihre ob defectum ab hoc vel illo Domino directo desideratae & exactae primi acquirentis Descendentiaeque graduariae probationis per rerum naturam rarissime possibilis die von denen sonst unvereinlichen

i) Vindiciae secundum libertatem Imperialem quorundam Electorum, Principum & Statuum, nec non immediatae Nobilitatis S. R. I. de A 1665. p. 69. & seq.

k) HARPRECHT in peculiari Responso p. 58.

chen Agna ~~is~~ angefallene Lehen als apert angesprochen, oder gar gleich de facto entzogen würden.

XL.

Verba Inuestiturae Erblich kommen, zu rechten Mann-Lehen leihen successionem agnaticam & gentilitiam ideo designare aiunt, quia ex insecutis actibus conformibus sic intellecta fuisse pater; hinc inferunt, si apud familiam eiusue agnatos vnicus tantum eiusmodi actus euenerit, Dominum obligatum esse, datam iam in infeudatione formam iterum seruare: cum vnicus ille actus postmodum subsequenter formam & observantiam perpetuo suggerat l). Interuenientibus eiusmodi actibus adminiculantibus feudum sensu iuris eius indolis esse censendum, ac si in eo expressa pactio-

l) MENOCH. L. 6. Conf. 6to N. 31. VVLTEIVS Vol. 2. Conf. Marpurg. 30. N. 96. GOEDD. Conf. Marp. 32. N. 64. Quod ex Observantia similium Casuum, qui in eadem familia euenerunt, decisio colligatur praesentium, etiam si non nisi semel euenerit, & de consuetudine introducenda, vt transuersales Agnati in feuda noua succedant GAIL. 2. Obseru. 149. N. 10. Consuetudines, quod agnati eiusdem nominis, gentis & familiae non teneantur probare primum acquirentem, valent, & non solum propter praesumptionem Iuris & antiquitatem familiae, atque difficultates probationis, verum etiam quod huic Rigori Iuris Consuetudine vel Statuto derogari possit.

pactione & nominatione conuentum esset, vt in omnibus casibus obseruetur hoc Ius succedendi: talem actum consuetudinis animo gestum pro eo esse habendum, acsi Dominus approbasset consuetudinem, qualis praetenditur extare; cui confessioni non verbis quidem, sed quod potentius est, ipsis rebus ac facto prolatae vtrique standum esse, nec exigi semper debere ab actore, vt virtute consuetudinis actum gestum fuisse ostendat; cumque Ius actuum multitudine subleuetur, *m)* nullum meliorem eius, quod actum est, esse probationem, quam quae ducitur ab obseruantia subsequuta; ea quippe certissima interpretatione ostendit mentem primorum contrahentium & naturam seu qualitatem actus cuiusque. Si ergo primi in concessionibus feudalibus certam & indubitatam de natura feudi interpretationem vnico actu dederint, hic postmodum subsequentibus formam & obseruationem perpetuo suggerit, eo quod feudum post vnum actum semper eadem qualitate eodemque Iure possessum praesumatur. — — In probanda consuetudine ergo contra Dominum feudi sufficere credunt, vel vnicum actum ostendisse, cum talis actus vi consuetudinis interpretatiuae gestus pro tali habendus sit, acsi Dominus confessus esset consuetudinem: Hanc autem authoritatibus

m) In Sachen Castell contra Hesseberg de 1676.

bus JC. inprimis GOLDASTI, WEHNERI abunde ita corroborari, vt saeculo decimo sexto Domus Wertheimensis n) publice iam afferuerit:

Daß die eröffnete und heimgefallene Lehen von dem Hochstift nicht eingezogen, sondern wiederum auf gleichen Stand: und Geschlechts: Personen, ob Sie auch schon von dem primo acquirente nicht descenderen, sondern nur collaterales seyn solten, siue feuda sint noua siue antiqua &c. verlehnet werden müssen.

§. XLI.

REFUTATIO. Prolatis hisce tam ex rationabilitate quam oblatione & sensu horum verborum, männliche Leibs: Erben, argumentis non incongrue opponitur, sublata praesumptione totum quoque corrumpere: praetermissis enim controuersis, an feuda sint data, vel oblata, vel (quod magis ridiculum videtur) ex Constitutione VRBANI II, secundum quam bonorum mensalium alienationes erant prohibitae, concludere velle, omnia feuda Ecclesiastica esse oblata: pro no tamen alueo exinde fluet, feudum semel constitutum siue res prius fuerit propria Domini vel ex post facta, eam seruare naturam, vt in tantum habeatur pro feudo proprio, vsque dum improprietas & recessus

n) In Deduct. Wertheim contra Wirzburg dem Gegen. Bericht Cap. 5. §. 9. pag. 100.

cessus a naturalibus feudi & Iure communi satis demonstrata sit. Litterae enim inuestiturae, si non sit in iis successio futura extra omne dubium posita, semper praesumptionem prae se ferunt, ut successionem sequantur communem; Concessio enim beneuola non inuoluit, ut feudum debeat esse improprium, cum tempore oblationum Vasalli per hanc ipsam oblationem securiores redderentur, damna ac spolia tam praesentia quam futura a se auertendo; quo in periculo constitutus, potius elegit rem in feudum offerre, & sic saltem dominium utile pro se suisque descendibus conseruare, quam integro carere allodio. Taceo, quod, cum oblatio sit modus extraordinarius constituendi feudum, ea semper ab asserente foret probanda; qua etiam plene probata, ius aliquod particulare ratione successinnis erui haud posset, quia nulla adiecta conditione allodialitatis oblata sunt. Sic quoque ridiculum foret, ab vna alteraque prouincia, vbi naturalia feudi deficiunt, & successio gentilitia Statutis particularibus firmata est, ad alteram concludere; cum in illa prouincia per corroboratam obseruantiam aliam feuda induerint naturam ad alias Curias plane inapplicabilem, in quibus Ius Commune circa successionem vicens allegata quadam rationabilitate immutari nequit.

§. XLII.

Ne vero dubium oriatur, quid per Ius Commune intelligam, eum feuda oblata Iuri Longobardico plane sint incognita; respondeo cum SCHILTERO, quod non minus Germania suo Iure Communi gaudeat Feudali, ex consuetudinibus feudalibus vniuersalibus & Constitutionibus Imperii orto, quod in naturalibus feudum proprium constituentibus a Longobardico minime recedit; cumque vix non integra Germania in curiis feudalibus receperit Ius Longobardicum, etiam hoc quoad successionem pro Iure Feudali Communi tamdiu habendum est, donec ex tenore litterarum inuestiturae aut Statuto vel consuetudine particulari non nude praesumta, sed plene probata de illius non usu sufficienter constet.

§. XLIII.

Sensus, quem Aduersarii verbis: *erblich fomen*, *zu rechten Mann: lehen leihen* &c. tribuunt, communi ac receptae illorum notioni repugnant; verba enim illa ad descendentes tantum pertinere indubitati Iuris feudalis est, utpote omnem alium ignorans successorem. Analoga sunt in Inuestituris verba: *Mann: lehenbare Erben & leibs: Erben*, quae posteriora tantum filios, nepotes, pronepotes, & reliquos posteros a Patre, auo, proauo reliquisque ascendentibus sanguinem trahentes designat: confirmat hoc
gene

generalis vsus praxis & obseruantia omnium locorum, atque Curiarum notorius stilus, prout id infinitis Instrumentis, inuestiturarum Litteris, aliisque Documentis euincitur o); quid quod Nobilitas ipsa non diffiteatur, verba: Männliche eheliche Leibs- & Lehens- Erben tantum descendentes a primo acquirente significare p).

§. XLIV.

Replicant equidem Aduersarii. rebus sic stantibus, verba supradicta inutilia fore; sed frustra hoc asseritur, eo quod haec formalia seu specialius determinata haeredum ex corpore (Leibs- & Erben) in feudis, vbi ex mente concedentis aut disponentis bona

o) KLOCK Conf. T. 3. Conf. 172. N. 465. vbi in causa fideicommissaria Comitum de Koenigstein per verba männliche eheliche Leibs- & Erben descendentes masculos haeredes intellectos fuisse, late deducitur. BESOLD Thesaur. pract. voce Leibs- & Lehnbare Erben, vbi plures inuestiturarum formulas inducit, ex quibus Leibs- & Lehens- Erben, männliche Leibs- & Lehnbare Erben descendentem lineam primi acquirentis comprehendere elucescit.

p) Sic Author der Vertheibigung, dum Casus pro Wirceburg allatos refutare intendit, pro regula ponit, quod inuestiturae verbis: männliche Leib & Lehens- Erben, successionem praetensam gentilitiam excludant. Vid. in Spec. p. 207. & passim in Adiuncto sub N. 39.

bona nonnisi ad descendentes in linea recta peruenire debent, minime pro abundanti reputanda sint, cum iis excludantur omnes haeredes extranei, adoptiui, &c. & qui a primo acquirente sanguinem haud trahunt, sicuti per vocem eheliche illegitimos & naturales, per verbum männliche foeminas a successione arceri nemo non videt. Neque opus est, prout LVDOLF solide demonstraui, vt ea extendamus ad agnatos a primo acquirente non descendentes, cum feuda nulla ratione etiam interpretatiua ad alios transferri posse, liquido pateat.

§. XLV.

Addunt praeterea Sententiae contrariae Patroni Authoritatem Doctorum tam communium quam domesticorum, inter communes est.

KLOCK. Relat. V.

RUPPRECHT, ZIEGLER, RÖHRER, ROSENTHAL, STRATMAN, MÜLLER apud KLOCK Tom. IV. Conf. 79. & 80.

SOCIN. IVN. L. 2. Conf. 103. & 105.

MVND. de Muneribus & Honoribus in specie Resp. in fin. adi. N. 291.

GYLMANN Lib. II. Dec Cam. 27.

I. Abschn. XVII. Hest. Hil-

HILDEBRAND de probat. per insignia p. 105.

LVDWIG de Iure Client. Germ. Sect. 2. c. 1.

§. 2. not. 17.

Facultas Iurid. Altorf. in causa Ingelheim contra Wirceburg de a. 1725.

Ingolstadiana & Tubingensis in Causa Thungiana de 1726.

Inter Domesticos.

WEHNER Obseru. pract. voce *Krays* & Conf. Franc. 36. n. 45.

DEMERATH. Fasc. differ. Iuris Com. & Franc. P. 3. Diff. 14. n. 10. & 11.

Et in specie Facultas Iuridica Wirceburgensis in Causa Redwiz contra Bamberg de 1692.

§. XLVI.

Has authoritates quod concernit, facillima & in Theoria ac Praxi iam canonizata est Responsio; Doctores cum eorum sit de Iure respondere, si de facto respondeant, testium de auditu deponentium instar esse, sicque ad probandam consuetudinem, quae non allegari, sed per actus continuos non interruptos, ex opinione necessitatis gestos probari debet, nullam habere vim vel authoritatem.

Notissimi enim Iuris est, quod allegans consuetudinem Iuri scripto communi contrariam vel ab eo recedentem, eam cum omnibus & singulis requisitis speci-

specifice probare debeat. *q)* Nec ad hoc sufficit, Authorem Consiliorum excerpere; ea enim in Iudicio omni exceptione maiora non sunt, neque esse debent, sed plena requiritur probatio, non talis, quae sola autoritate Respondentium ad Consultationem priuatorum nititur, sed quae fidem facit Iudici. *r)* Consuetudo enim constat actibus externis & viuis, neque inducitur per Responfa Doctorum, sed potius Consensu plurimorum, & praesertim eorum, quorum interest: *s)* quia essentia Consuetudinis nititur actibus, qui habent naturam pacti taciti; *t)* requiritur igitur, ut ab allegante consuetudinem, & quidem Iuri communi contrariam, probetur cum temporis perennitate actuum qualitas talis, ut sint certi, & ex opinione necessitatis, quod ita fieri debuerit, gesti, & quidem plures actus, non interrupti, accedente tacito Consensu Principis, seu Domini directi. *u)* Consuetudinem enim tenaciter sequeutam esse,

Uuuuuuuuu 2 esse,

q) Vid. GAIL. L. 2. Obs. 149.

r) COTHMANN Resp. 13. n. 123. DE LVDOLF. in Symphor. Conf. Forens. Tom. 1. p. 203.

s) MASCARD. de Probat. Vol. 1. Conclus. 426. n. 27.

t) GROT. de I. B. & P. L. 2. cap. 4. §. 3. PUFEND. de I. N. & G. L. 3. cap. 5. §. 2.

u) SCHILTER. Prax. Iur. Roman. Ex. 2. §. 20. DE LVDOLF. in Symph. Consult. Tom. 1. p. 206. BOEHMER. Iur. Eccles. L. 1. Tit. 14. §. 44.

esse, probandum est. x) Quae certe ad extraneos
 Jctos huc applicari merentur, cum negari nequeat,
 eos Curiae Wirceburgensis mores nequidem legaliter
 scire potuisse: quod autem ad rem magis scribentes
 nempe in Consiliis Klokii nominatos attinet, Con-
 silia ad narrata unius partis emanantia sunt, inde-
 que ventilata in actis criteria nec euertere potuere
 nec voluere; taceo, quod non obstantibus eorum ra-
 tiunculis Sententiae semper contra Consuetudinem prae-
 tensam latae fuerint.

§. XLVII.

WEHNERVS ultra limites Respondentis evagatur:
 dum enim dicit, expedire Reipublicae, diuites habere
 familias, & ut ordo equestris militaris conseruetur,
 praecoccupationem demonstrat, quae eo excusabilior
 erat, quo certius constat, tunc Nobilitatem seruitia
 militaria praestandi consuetudinem nondum plene de-
 posuisse: imo si eum attente legamus, ipse declarat,
 se potius pium exersuisse desiderium, quam feriam
 de iure respondendi voluntatem, dum inquit:

„ Quod ita *Exercitii* gratia absque cuiusque
 „ praeiudicio hic differendi occasio fuit, non ne-
 „ scius, hac de consuetudine acriter inter Vasallos
 „ & Dominos *disceptari*. „

§. XLVIII.

x) L. fin. C. Quae sit long. Consuetud.

§. XLVIII.

Petrus Rodericus Demerath Archigramma-
taeus Kitzingensis asseruit quidem hanc consuetudi-
nem, sed Curiae morum ignarus, WEHNERVM suum
antecessorem secutus est; imo quod plus, postea
mentem testantibus eius libelli posterioribus Editio-
nibus mutauit. Responsum vero huius Facultatis
Iuridicae inprimis Feuda Wirceburgensia non concer-
nit, dein nil aliud defendit, quam consuetudinem
allegatam, si extet, irrationabilem non esse, quod
aeque facile largiri possum; cum & successio allodia-
lis irrationabilis haud sit: dum ergo Facultas Iuri-
dica nec consuetudinem Wirceburgensem extare asse-
uerauit, neque si asseruisset, mentem suam pro lege
venditare potuisset, ad rem praesentem hoc reuera
nil facit, praecipue dum in fine ad quaestionem pri-
mam addidit:

Indeme aber diese Quaestion zwischen verschie-
denen Hochstiften und andern hohen Lehren: Herrn mit
der löbl. Fränckischen Ritterschaft controuers und in
Lite versangen ist, daß dem äußerlichen Bernehmen
nach sehr viele und große Acten vorhanden, in wel-
chen hinc inde viele Casus und Praeiudicia allegiret
werden, will uns nicht wohl anstehen, etwas hier
innen ad Instantiam vnus partis allein zu decidiren:
in genere aber ad quaestionem propositam zu respon-
diren, halten wir davor, daß die ad factum ange-

führte rationes und argumenta dergestalten beschaffen, daß man sich darauf, bis in Dicasterio quodam supremo diese Quaestio rechtlichen decidiret und erörtert werde, allerdings wohl steifen könne, und davon nicht abzustehen habe.

Cum ergo & illa quaestio & plures casus expositi in contrarium sint decisi, ipsa Facultas se ipsam corrigendo resoluit.

§. XLIX.

Præter allegatas hactenus authoritates fundant se Vasalli nobiles in Recessu inter Episcopum, Capitulum & Nobilitatem anno 1461. inito y), in quo propter merita a Vasallis Ecclesiae praestita promittitur:

Alle Grafen, Herren, Ritter und Knecht unseres Stifts und ihr jedliches besonders alle Erben und Nachkommen bey ihren alten Herkommen, Freyheiten, Gerechtigkeiten und Erbschaften bleiben zu lassen.

Ex quibus verbis alten Herkommen — Erbschaften, inferunt:

a) Feuda esse oblata, & ex ipsorum Vasallorum bonis ad Ecclesiam peruenisse.

b) Sub

y) Apud FRIES in LVDEW. Geschichtsschr. des Bischoffth. Wirzb. pag. 830. & Thes. Iur. Franc. Sect. II. p. 728.

b) Sub ly Erbschaften etiam contineri, vt agnati, licet non a primo acquirente descendant, in feudis succederent.

Haec sane adeo leuia sunt, vt reuera refutatione haud egeant: An non quiuis Dominus, dum ei homagium praestatur, idipsum promittit, quis autem inferet, subdito per hoc nouum quoddam Ius acquiri: quae habet, conseruantur tantum; si ergo Vasalli probent, se tunc habuisse praetensum Ius succedendi, recte inferunt; nequaquam vero per talem promissionem Ius non habitum, imo nec nominatum, sed plane heterogenum eos acquisiuisse dici potest. Taceo recessum hunc multa respectu subiectionis continere, quae potius Landsassiatum, quam solum dominium directum respectu Episcopatus indigitant.*

§. L.

Progredior nunc ad enumeranda argumenta, quae ab aduersariis ex ipsius Curiae feudalis confessione pro validitate huius obseruantiae deducuntur. Primo prouocant ad memoriale, quod Nobilitas 14 Dec. 1564. Domino suo directo Wirceburgensi exhibuit, quoad passum concernentem sequentis tenoris:

Daß, nachdeme in Verlehnung der Lehen vor unfürdencklichen Zeiten ohne alle Irrungen und Einrede also bey dem Stift Herkommens gewesen, daß

Uuuuuuuu 4

alle

* Videtis in sequenti Opusculo Additionem primam.

alle Lehen, was ein oder anderer kauft, oder von neuen und alten herhabe, ohnverhalten bey des Lehenträgers Geschlecht oder Agnaten, so lang desselben Stammens: Namens: Schild: und Helms: Erben vorhanden, verbleiben, und denenselben geliehen werden: Solchemnach der gemeine Adel des Landes zu Franken, um nachtheiligen Neuerungen vorzukommen, rathsam und nothwendig angesehen, daß solch löbl. wohlhergebrachter Gebrauch, um mehrerer Beständigkeit willen, in dem errichteten Vertrag bestätigt, und demselben bekanntlich einverleibt werden möge.

Ad quod sequens Resolutio a celsissimo Principe ac Episcopo Herbipolensi Friderico a Wirsberg & Reuerendissimo Capitulo Cathedrali vigesima tertia Martii A. 1565. emanauit:

Daß Se. Hochfürstl. Gnaden und ein Ehrwürdiges Dom: Capitul sowohl als gemeine Ritterschaft sich zu berichten wissen, was bey dem Stift der Lehenenschaft halber im üblichen Gebrauch hergekommen, und wie es damit jederzeit gehalten worden, dieweilen aber bis dahero durch Hochgedachten Fürsten und Deren Vorfahrern dem alten angeregten Gebrauch und Herkommen zuwieder nichts vorgenommen, oder gehandelt worden, und noch die Meinung gar nicht habe, einige Neuerungen oder Beschwerden mit denen Lehenschaften vorzunehmen, so hätten die von der
Ritter:

Ritterschaft um so viel weniger Ursach, bey dem
 Stift einige Neuerung zu suchen oder zu begehren,
 darum es billig bey dem angeregten alten Gebrauch
 und Herkommen gelassen, und ohnwonnothen, deß-
 wegen dem alten Vertrag ichts einzuverleiben: damit
 aber gemeine Ritterschaft des Hochermeldten Für-
 stens Gemüch und Meinung zum Ueberfluß eine Er-
 klärung habe, so sollen die von der Ritterschaft dessen
 hiermit und in Kraft dieser Schrift vergewissert seyn,
 daß durch ihre Fürstliche Gnaden und all Dero Nach-
 kommen, gegen denen von der Ritterschaft neu er-
 kauften Lehen halber, so hiebevör alte Stamm-
 Ritter- und Mann-Lehen gewesen, einige Neuer-
 rungen, massen sich die von der Ritterschaft dessen
 ob andern Lehen: Herrn dieser Zeit beschwehren und
 beklagen, keineswegs fürgenommen, sondern denen
 von der Ritterschaft berührte neu erkaufte Lehen, so
 hiebevör alte Stamm-Ritter- und Mann-Lehen ge-
 wesen, allermassen wie solches hiebevör bey dem Stift
 üblich, und gebräuchlich vor Alters hergekommen,
 geliehen, und deshalb einige Neuerung gegen de-
 nen von der Ritterschaft nichts vorgenommen, noch
 gebraucht werden solle.

Ex tali Documento aduersarii sic ratiocinan-
 tur, quod eiusmodi declaratio non aliter intelli-
 genda sit, quam litterae, quae rogarunt, sonant,
 cum ex precibus interpretatio responsi fieri debeat:

Uuuuuuuuu 5

imo

imo supplicatio antegressa in subsequenti rescripto vel concessione generali semper tanquam Matrix attendenda, & ad eam in dubio recurrendum sit: nec secus ac responsio generalis aut ambigua, ex praeambula proponeris interrogatione declarationem atque intentionem fortitur. Patere nimirum ex communi Iuris Brocardio, quod Referens accipiat interpretationem ex relato, & relationis vigore, quidquid continetur in relato, dicatur quoque cum omnibus suis qualitatibus contineri in referente, adeo ut interrogatio praecedens responsionem subiectam tanto magis declaret, & efficacior reddat: cum ergo supplica mentionem faciat successionis gentilitiae auf Helm, Namen und Schild, & Princeps petito annuerit, concludunt, consuetudinem hanc expressa declaratione esse roboratam. *

§. LI.

Porro afferunt pro genuina pura atque qualificata confessione episcopali & totius Capituli litteras grauatorias auitae Nobilitatis Franconicae de Anno 1581. regnanti Episcopo Iulio exhibitas, quae sic sonant:

Wasgestalten es das Ansehen gewinnen wolle,
als ob Ihro Hochfürstl. Gnaden die Probationem
primi

* Vide Opusculi sequentis Additionem secundam.

primi acquirentis denen Vasallen aufdringen, und die Ritter: Mann: Lehen, so lang Stamm und Nahmen, Schild und Helm vorhanden, denen nächsten Lebensfolgern nicht mehr, wie in Franken, vornehmlich bey den Hochfürstlichen Stiftern Bamberg und Würzburg üblich und wohlherkommens, leihen wollen.

Ex iis validitatem atque firmitatem huius observantiae sic stabilitam esse credunt, quasi nunquam antea dubia quaedam huic consuetudini quaestio fuerit obmota: paradoxum ideo iis fuisse, Principem simulare, ac si inueteratam istam observantiam vel plane non agnoscere, vel saltem dubiam reddere veller: Qua remonstrations effectum, ut Princeps ipsam declarationem pro hac consuetudine publice exhibere non dedignatus fuerit; quae sic legitur:

Belangend den andern desgleichen 3ten Punkt, daß Ihro Fürstl. Gnaden den nächsten Lehens: Erben, Stammen, Nahmens, Schild und Helms nichts leihen, als anderstwo bräuchlich, sondern vermaßen wollten, den Perenten probationem primi acquirentis unerhörter neuerlicher Weis aufzudringen, dann daß ungeachtet mit keinem Fall oder Exempel solt erwiesen werden können oder mögen, daß einigen regierenden Bischof, Sohn und Töchter lehen heimgefallen, sondern daß solche sine discrimine

mine den nächsten Erben geliehen worden, jedoch dieselben auf Absterben durch ihr Fürstl. Gnaden ohne Zweifel aus des Adels mißgünstiger Anstiftung nicht mehr geliehen, sondern für apert gehalten werden. Da ist Ihr Fürstl. Gnaden, indeme als sollten Sie dem nächsten Lehens: Erben zu leihen verweigert nicht bewußt, beschicht Ihnen derhalben zu viel ungütig: wie dann die erschienene, deren etliche selbst dieser Art Lehen empfangen, ein anderes befunden und erfahren haben.

Und können Ihre Fürstl. Gnaden Ermessens solche daben beschwerliche Anzüge anders und mehrers nicht berühren, dann Weiland des verstorbenen Christoph David Schotten hinterlassener Lehen, um welche, so viel deren Würzburgische Ritter: Lehen gewesen, sich Hanns Schott, um die Söhne und Töchter aber andere haben angenommen, derowegen Ihre Fürstl. Gnaden die Gelegenheit etwas zu erzählen, nicht mögen umgehen. So viel nun jetzt genannten Hanns Schotten belangt, als derselbig im Novembris nächst verschieenen Jahrs, um Belehung angesucht, die Lehen aber, deren der verstorbene Schott mehr gehabt, etwas vermischt, auch hin und wieder ansprüchig, und etlicher Orten darein allbereit gegrifen, und davon gezogen gewesen, zudem auch, daß noch andere mehr Schotten im Leben, ist

an

an ihme begehrt, daß er eine Specification (welche Stücke er vor Würzburgische Lehen, und ihme angehörig zu seyn halten thäte, desgleichen wie nahe ihme vor andere Schotten der verstorbene Christoph David Schott verwandt wäre) in die Tanken übergeben wolte, dagegen ihme alle Gebühr widersfahren sollte, und ihme also der Belehnung gar nichts abgeschlagen, noch weniger die Probation acquirentis (wie fürgeben wird) ufferlegt worden, wie er dann mit solchen Bescheid wohl zufrieden gewesen, den zu Danck angenommen, und mit dem Erbierhen abgeschieden, daß er neben seinem Bettern Alexander Schotten, Chor: Herrn zu St. Burkard, den er damalen bey sich gehabt, Sipschaft und der Lehensstück halber, in habenden Briefen ersehen wolte, als er auch seithero wieder erschienen, beyde der Lehensstück und Sipperschaft halb Anzeig gethan, und uff weiter Anlangen der Gebühr belehnet worden.

Eam nunc declarationem episcopalem pro successione agnativa decidere praeiudicant; cum non tantum nullam plane de probatione descenditiae a primo acquirente Vasallis iniungenda mentionem faciat, sed potius tanquam incogitatum quoddam onus ex parte Supplicantium auertere velit. Nimirum hac ipsa confessione expressis verbis, in quibus cardo totius rei verteretur, „zu viel und ungütlich geschehen „

corro-

corroborando inueteratam consuetudinem grauamen tolli.

§. LII.

ANIMADVERSIO. Confessiones allatae, ni me omnia fallunt, rem praesentem nequaquam tangunt: Sic quod illam de 1565. concernit, nec quaestio nec grauamen erat de Successione gentilitia, seu Collateralium a primo acquirente haud descendendum, sed quod feuda nouiter acquisita respectu emtoris non pro antiquis sed nouis haberi velint; ita vt emtor pro primo acquirente habeatur, eiusque agnatis successio denegetur. Ad quam querelam Episcopus FRIDERICVS reponit: Notoriam esse Curiae feudalis consuetudinem, quae hactenus nec violata, nec in posterum violanda sit: addita declaratione:

Daß durch Ihro Fürstliche Gnaden und all Dero Nachkommen gegen denen von der Ritterschaft der neuerkauften Lehen, so die bevor alte Stamm: Ritter: und Mann: Lehen gewesen, allermassen wie solches hiebevör bey dem Stift üblich und gebräuchlich von Alters herkommen, geliehet werden solle.

Altum hic reuera silentium de Successione Collateralium a primo acquirente descendendum, & nil nisi inuestitura in feudis nouiter cum consensu Domini emtis assecuratur.

§. LIII.

§. LIIL.

Declarationem Iulianaeam quod concernit, ea ideo integraliter * a Nobilitate producta nondum fuit, quia Conditiones expost haud impletas continet, hincque ob earum defectum ad effectum nunquam pervenit; deinde non de feudis omnibus, sed de foemininis tantum (quale erat Schottianum) loquitur: Ne autem haec gratis asserta dicantur, audamus ipsum IULIVM, hanc suam declarationem Anno 1602. explicantem: Sic enim in Literis ad Episcopum Bambergensem die 31. Octobris datis scribit:

„ Wir haben aus E. L. vom 20ten dieses an
 „ uns datirten Schreiben und derselben zu Uns
 „ abgeordneter Rätthe mündlichen Anbringen ver-
 „ standen, wasmassen die gemeine Ritterschaft
 „ der Sechs Ort in Francken bey E. L. von
 „ wegen der Lehen: Güter, die nach Absterben
 „ Heinrichen von Vibra seeligen Uns und Un-
 „ serem Stift vermannet und heimgefallen, sich
 „ beschwehrt. Wiewohl wir bemelten E. L.
 „ Rätthen, wie es mit Unsers Stifts Gebrauch,
 „ und hergegen der Ritterschaft widerwärtiges
 „ Un-

* Nec in originali: Nam quamvis Author supra allegati impressi: Rechtsgegründete Bertheidigung 2c. Extractus copiam adjecerit, ea tamen prout vidimus illi adjectus docet, non ex originali, sed ex rapso- dica quadam compilatione desumpta est:

„ Angeben beschaffen, der Nothdurft nach zu ver:
„ stehen geben, welches E. L. Sie auch sonder
„ Zweifel der Gebühr referiret haben werden;
„ So haben wir doch nicht unterlassen wollen
„ E. L. auch ferner schriftlich zu berichten, daß
„ unlängsten zuvor besagte Ritterschaft durch ein
„ Ausschuß dergleichen Beschwerdeung bey Uns
„ auch anbringen lassen, und sich darben auf
„ Unsers Geehrten seeligen lieben Herrn Vor:
„ fahrers wenland Bischofs Friderichs 2c. und
„ auch Unsere Bekanntnussen 2c. welche ih:
„ rem Anzeichen nach beschehen seyn sollen, stark
„ referiret, die haben wir ebenmäßig, wie E. L.
„ Ráth beantworten lassen, und ist es mit ihrem
„ Anziehen der Bekanntnussen also beschaffen:
„ als die von der Ritterschaft bey Hoch und
„ seelig gedachtem Unserm Herrn Vorfahrn
„ um dergleichen, wie Sie jetzt gern hätten und
„ sehen (welches aber, so es Unsers Stiffts
„ dargegebener Brauch gewesen wäre, dieses
„ Suchens nicht bedurft hätte) inständig ge:
„ betten und angehalten, daß damals Seine see:
„ lige L., wann die Ritterschaft solche Gnad
„ erwerben und erlangen wollte, hingegen zur
„ Ergözzlichkeit begehrt, daß sie die Ritter:
„ schaft etwas an des Stiffts obgelegenen
„ Schulden tragen, und im Fall das Stift
„ mit

„ mit Krieg und Vhed angefochten würde,
 „ demselben zu gutem eine gewisse Anzahl
 „ Pferd schicke, und auf ihre eigene Kosten
 „ unterhalten solte: dieweil aber solches die
 „ Ritterschaft nicht eingangen, noch angenom-
 „ men, sondern uf ihren Seiten Mangel gelassen
 „ und der Vertrag seinen Effect nicht erreicht,
 „ es auch mit Unserer durch sie angezogener
 „ Concession also beschafen, daß sie allein auf
 „ Sohn und Töchter und gar nicht uf dieser
 „ Lehen Eigenschaft und Art ergangen; Als ha-
 „ ben E. L. selbst freundlich zu erachten, wie
 „ beyde solche vorgeschückte Ursachen gegen Uns
 „ angezogen, und mit Bestand beharret werden
 „ können.

„ So viel aber nun den Gebrauch Unsers
 „ Stiffts anlanget, ist bey Unserer Lehen: Re-
 „ gistratur von und über zwey hundert Jahren
 „ hero eine grosse Anzahl verschiedener Fall zu
 „ befinden, daß die Lehen: Güter durch dergleichen
 „ Absterben, ohne Männigliche Beeinträchtiz-
 „ gung an Unserm Stift kommen. Daß aber
 „ auch bisweilen dergleichen Lehen einem ver-
 „ dienten Geschlecht aus Gnaden oder uf ge-
 „ wisse Ding (wie dann viel Tractationes dara-
 „ über vorhanden seyn) gegeben und geliehen wor-
 „ den, solches trägt, wie E. L. selbst freundlich
 I. Abschn. XVII. Heft. XXXXXXXX „ wisse

„ wissen , mehr eine Dankbarkeit , weder einen
 „ Gebrauch uf sich. „

Ex quibus clare patere arbitror ; hanc declarationem ad scopum generalis alicuius Consuetudinis probandae non pertinere , sed si quid etiam concedatur , tantum eo spectare , quod agnatis Collateralibus onus probandi primum acquirentem , si hic sit dubius , & non bene constet , an petens inuestituram , ab eo descendat , gratiose remitti possit.

§. LIV.

Vrget praeterea Nobilitas Confessionem Procuratoris Wirceburgensis in Causa Berg contra Wirzburg , qui ad art. 10. sic habentem :

Wahr , daß unter den Ritter : Lehen in beeden Stiftern Bamberg und Wirzburg , obs altväterliche oder neu erkaufte Lehen in Erbschaft kein Unterschied gehalten werde.

Sub Iuramento Respondendorum eum simpliciter affirmavit : Cum iam haec Confessio tempus immemorabile super feudis nouis aequae ac antiquis retrofactarum inuestiturarum adeoque certam scientiam causae iustae pro fundamento habeat ; Iuris quoque sit expediti , confessionem iudicalem tam agendo , quam excipiendo praeiudicare consentienti , valereque irreuocabiliter , hinc concludunt , hac confessione etiam inueteratam illam Consuetudinem plenarie fundari.

§. LV.

REFVTATIO. Quod si vero Acta ipsa inspiciamus, tota vis argumenti corrui, imo aperte The-
mati Nobilitatis repugnat. Res sic se habet:

Articuli a Bergiis positi hi sunt:

9. Wahr, auch ein bey denen Stiftern Bam-
berg und Wirzburg kundiger offenbarer Lehns-
Gebrauch und Gewohnheit, auch weit über Men-
schen Gedächtnuß wohl Herkommens, daß keine
Ritter-Lehen denen Stiftern heimfallen, so lang
einer des Schild und Helms am Leben.

10. Auch wahr, daß unter denen Ritter-
Lehen in benden Stiftern, obs alt- vätterliche
oder neu erkaufte Lehen, in Erbschaften kein Un-
terschied gehalten werde.

Responsio Wirceburgensis vero haec est:

Den neunten Artictel, so viel Wirzburg be-
langet, antwortet, den unwahr zu seyn.

Den zehnden Articul, glaube, so viel den
Stift Wirzburg belanget, wahr zu seyn.

Quis non videt, hos articulos non tantum quo-
ad substantiam sed etiam per voculam 2) auch ita esse
connexos, vt separari nequeant; dum ergo iam
ante plus quam ducentos annos Curia Wirceburgen-
sis ad art. 9. illam praetensam Consuetudinem nega-
uit, & in Responsione ad decimum asseruerit inter

XXXXXXXXX 2

anti.

2) Besold. Thes. pract. voce Ausb.

antiqua & feuda noua non distingui, sicque in vtroque Successionem gentilitiam negauerit, haec assertio certe nil contra sed potius pro Wirzburg probat, iam eo tempore de praetensa hac consuetudine nihil constituisse, sed contrariam potius Iuri communi propriam successionem tam in feudis nouis, quam antiquis obtinuisse.

§. LVI.

Prouocant porro Vasalli ad Elogia testium in Causa Adelsheim contra Capitulum Cathedrale Wirceburgense, nec non in Causa *Hesberg* contra Castell, vbi Nobiles hanc Consuetudinem Successionis gentilitiae vno ore affirmant; quam probationem eo firmiorem autumant, quod inter Testes Consiliarii Wirceburgenses & in specie Praepositus Feudorum occurrat a).

§. LVII.

ANIMADVERSIO. Infirma haec esse, facile erit demonstratu: nam a) Rotuli testium nec vnquam adhuc in forma probante, nec b) integri fuere producti, imo c) quod Curiam Wirceburgensem attinet, solummodo ex nulla fide dignis Consiliis Klockianis & Gylmanianis sunt desumpti. d) Testium Elogia in Causa Adelsheim nequaquam Curiam Episcopalem Wirceburgensem, sed illam Capituli solummodo

a) Vid. die Bertheidigung Adj. N. 18. & 22.

modo concernunt, prout & e) ea in Causa Hesberg Comitatum Castell tangunt, indeque ad nostram quæstionem plane nil conducunt. f) Sit, quod Testes quidem ad actus prouocent, hoc tamen tritius est, non allegatione actuum, sed eorum probatione demum consuetudinem aliquam demonstrari, insuper g) plurimi Testium de iure suo praetenso in proprium suum fauorem loquuntur, nullusque h) Literas inuestiturae, ex quibus natura feudi erui posset, adhucdum produxit, sicque semper praesumendum, si verum etiam testes allegent casum, eos de feudis talibus agere, quibus pacto vel gratia speciali gentilitia qualitas fuit annexa, seu die auf alle, so des nemlichen Namen, Helm und Schilds verliehen worden: qualia utique in Curia Wirceburgensi dari non negatur b).

XXXXXXXX 3

§. LVIII.

b) Sic dum Anno 1471 & 1476. Hildebrandus de Thungen Castrum suum Buchold Episcopatus in feudum offerret, expresse pactus est:

„ Und dabey erkläre ich auch meinen Willen
 „ und Meinung, und will auch, daß es mit dem
 „ Erbfall selbiges halben Theils mit seinen Zuge-
 „ hörungen in nachfolgender Maaß gehalten werden
 „ solle: Ob Sach wäre, daß ich ohn männliche
 „ Leibs- Lehenbaren Erben mit Todt würde abge-
 „ hen, daß der mehrgemeldte halbe Theil mit sei-
 „ nen

§. LVIII.

Ne denique Vasalli actibus destituti esse videantur, integram farraginem allegant c), simulque actibus a Curia Wirceburgensi opponunt:

1) Con-

„nen Zu- und Eingebörungen soll gefallen auf
 „mein nächste männliche Erben des Geschlechts,
 „Helms und Schilds von Thüngen &c.

c) Vid. die Vertheidigung p 121 & seqq. SCHÖPF, de Feud. gentilit. & praesertim Wirceburgensibus. Idem de Feudis Germanicis.

Inter actus potissimum vrgent illum Bibra contra Wirzburg, vi cujus ob probatam hanc Consuetudinem Sententia contra Wirzburg in Camera Imperiali Anno 1687. emanarit: sed si ea, quae iam LUDOLF Symphor I. 8 actibus Nobilitatis tam in genere, quam in specie opposuit, hic applicemus, verum quidem est, in dicta causa Mandatum de restituendo simul ac paritoriam contra Wirzburg expeditam fuisse; est cum acta demonstrent, restitutionem non ex capite iuris succedendi, sed ob turbatam possessionem naturalem, consequenter juxta naturam Processus Mandatum in possessorio summarissimo decretum fuisse, facile patet, Consuetudinis huius allegationem Iudicem haud attendisse. quod ex Sententia interlocutoria de 5ta Julii 1578. demonstratur in verbis:

Wolle und möge Dr. Högeln als substituierter Anwalt der Gebühr Rechtens darthun, und erweisen, daß nach Absterben Wenland Henrich von Bibra die Klägere, vor gedachten Herrn Beklagten,
 die

1) Concernere feuda noua, nempe quae nondum ad primi acquirentis filios, nepotes & alios posteros masculos descendentes peruenere, & in his primum acquirentem liberam habuisse potestatem, agnatos suos collaterales excludendi, quod praesumendum sit, factum fuisse, si feudum posthabita Successione gentilitia ad dominum redierit:

2) Quodsi vero fuerint antiqua, id saluo Iure fieri non potuisse, inde Vasallis actionem reuocatoriam competiisse, sicque si non reuocarint, sibi quidem, non autem aliis praejudicare potuisse.

3) Quod autem quaedam familiae successionem gentilitiam suis inuestituris inferere expresse curarint, hoc non probare, quasi gentilitia successio non sit regula, sed pro cautela abundante habendum esse.

4) Concernere feuda data auf Leibs lehenbare Erben, in quibus ipsi successionem gentilitiam locum non habere concedunt.

5) Reliquos vero actus, neutiquam esse probatos, non enim productas fuisse Literas inuestitu-

XXXXXXXX 4

rae,

die Possession: deren in Actis angezogener adelicher Ansitzens und Schlössern ergriffen, und deren hernach wieder entsetzet worden, daß solches gehdret werden solle. 1c.

Qua probatione suscepta & peracta, Paritoria 18. Martii 1681. ex principio, Spoliatum ante omnia esse restituendum, secuta fuit.

rae, neque probatum, quod Collaterales extiterint.
Et si etiam

6) Aliqui probati sint actus, eos paucos contra Consuetudinem semel praescriptam nil probare, imo pro vitiosis habendos esse d).

§. LIX.

ANIMADVERSIO. Cum notorii Iuris sit, eum, qui lege clara nititur, ad observantiam legis probandam nequaquam adstringi, sed contrarium allegantem intentionem suam per actus indubios demonstrare debere, sponte sua fuit, ex mera abundantia & sine vlla necessitate Interpretationem vsualem Curiae Wirceburgensis per actus * continuos fuisse stabilitam; praecipue cum ea, quae illis opponuntur, nullam omnino mereantur attentionem, neque aliquo Iuris colore actus Wirceburgenses impugnati sint. Nam quod (ad 1) de distinctione inter feuda antiqua & nova proferunt, ex eo corrui, dum ipsa Nobilitas inter antiqua & nova feuda nullam intercedere, quoad successionem differentiam defendit. Vide §. LIV. Errant, quod (ad 2) facta iniusta

d) Klock Conf. adopt. 80. n. 179.

* Quos actus Iure producit LVDOLPH. T. I. Obs. 8. in specie p 214. & seqq. & feuda Gunzendorf, Widen, Ballenbach, Speckfeld & Birnbach &c. concernent.

iusta esse dicant, dum ea, quae legis clarae adimplementum constituunt, iniqua dici nequeant. Neque Curia Wirceburgensis (ad 3) necesse habet, ad quasdam inuestituras prouocare, cum Lex successionem gentilitiam praetensam plene reiiciat, sicque Vasalli eam praetendentes in quouis Casu particulari, illam sibi concessam esse probare debeant; cum deinde (ad 4) inter voces Mann-lehen: Mann-lehenbare Erben, leibs: lehenbare Erben nec in Lege generali nec in Franconia vlla detur distinctio, sed Synonymia sint, neque ad 5. & 6. Curiae incumbat Legis obseruantiam probare, sed contrarium spectet ad Vasallos, pro Lege allegatisque actibus tamdiu firma stabit praesumptio, vsque dum Nobilitas Vasallitica contrarium euidenter probauerit.

§. LX.

Quod actus ab aduerso producti non praestant, nam probari debuisset, actus hos esse a) continuos b) non interruptos c) uniformes d) & a parte Curiae ex necessitate gestos, quae Requisita omnia deficiunt. Supponamus contra rei veritatem, actus, prouti referuntur, esse gestos, & ad Thesin contentiosam plane quadrantes, vbi continuitas? Taceo, quod in quibusdam inuestituris successio gentilitia sit in pactum deducta, reliqui omnes autem, si qui sint, gratia nituntur Principali, omnique specie ne-

XXXXXXXX §

cessi-

cessitatis sunt destituti; quod ex eo patet, dum quancumque id fieri debere in Iudicio contenderat Vassallus, semper per sententiam eius desiderium reiectum, & legis vigor conseruatus fuit.

§. LXI.

Neque Logomachia, qua Vassalli vtuntur, hic aliquid operatur; asserunt enim, quod consuetudo, in qua se fundant agnati a primo acquirente non descendentes, non sit dispositiua, sed tantum interpretatiua, qua Lex noua non inducitur, sed prima tantum Inuestitura, interpretationem recipit, sicque neutiquam tam exactam desiderare probationem. Sed quaeso! annon haec asserta consuetudo faceret legem, sicque Ius Feudale certum tolleret? cur ergo non eandem requirat probationem, imo maiorem, quo odiosior est consuetudo contra legem dispositiuam. Manet ergo pro Coronide certa CONCLUSIO & THESIS.

Consuetudo Successionem gentilitiam in feudis Wirceburgensibus fundans ad Non Entia referenda est.



SECTIO I.
OPUSCULVM L.

IOS. MAR. SCHNEIDT &c.

OBSERVATIONES *

AD

PRÆCEDENTEM DISSERTA-
TIONEM DE SVCCES-
SIONE GENTI-
LITIA FEVDALI.

OBSERVATIO I. AD §. XLIX.

Documentum hic allegatum, quod vulgo ber-
runde Vertrag appellatur, integraliter inveni-
tur in hujus Thesauri Sect. II. Opusc. XXXIV.
p. 728. ad quod etiam SCHÖPFIVS in saepius allegata
Dissertatione de feudis Franconicis Herbipolensibus
§. 16. provocat: Ex qua Transactione, inquit,
simul alia jura allodialitatis (feudorum Herbipolen-
sium) luculenter apparent. Tenor ejus (scilicet §.
10.) hic est:

Wir Johannes Bischoffe obgenant, für uns
und unsere Nachkommen und Stifft, sollen und wol-
len,

* Ne filum Dissertationis interrumpatur, has observatio-
nes separatim annectere placuit.

len, einem jeglichen Grafen, Herrn, Ritter, Knecht und Rittermäßigen Mann, uff sein Mannlehen, die er von uns und unsern Stifft hat, ihren Weibern und Töchtern Bekanntnuß thuen, doch daß die Lehen alle wege, des dritten Theils besser seyn sollen, dann darauff bekand würde, desgleichen sollen und wollen wir, sie ihren Weibern und Töchtern auff Landschafft die sie von uns und unserem Stifft hätten, Verschreibung thuen, solches willigen, ohne Einrede. Und ob auch einer von Nothwegen sein Lehn versehen oder verkauffen wird, seinem Genossen, das soll auch bewilliget, und darauff erkannt werden, In obgeschriebener Maße ohn Gefehrde.

„Vasalli ergo Nobilitatis immediatae franconicae feudum, nisi aperturæ sit vicinum, sine consensu Domini alienare, ære alieno, ad quod exsolvendum Dominus usque ad duas partes obligatur, afficere, & tantum quoque filiabus ratione Dotis, nec non Viduis ratione Dotalitii, quamvis Domino obvenisset, assignare possunt.“

Miror Schæpfium acerrimum Libertatis Nobilium defensorem hoc Instrumento uti voluisse in probanda successione gentilitia.

I. Enim ad eam nec in minimo confert.

II. Scire debuisset, has Literas gratiales turbulentissimis datas temporibus ad effectum nunquam per-

pervenisse, sicque reversales a Nobilitate datas haud fuisse. FRISEVS apud LVDW. p. 820. ita refert. c. 29. Wie Bischoff Johannes seiner Ritterschafft einen Gnaden Brieff gab, den man noch heutiges Tags den Ritterlichen Vertrag nennet.

Bischoff Johannes, der zu Erlangung seines Vorhabens gern Hülfe gehabt hätte, ließ sich überreden; dergleichen that auch das Dom: Capitel, damit sie doch von dieser Kriegs: Rüstung, Kostung und Verletzung wieder loß zur Ruhe kommen möchten, und gaben der Ritterschafft folgende Verschreibung. *

Diesen Brieff empfangen der Ritterschafft Gesandten mit Dancksagung, Lob und Ruhm, und sagten Bischoff Johannessen und seinem Kapittel zu, daß sie denselben gemeiner Ritterschafft überantworten, und dran seyn wollten, daß jetztgenanntem Bischoff Johannessen und seinem Stifft dargegen von gemeiner Ritterschafft ein Revers übergeben werde. Das soll aber noch geschehen.

III. In hoc Documento integra Nobilitas Franconica se Principi, ejusque Judiciis Ecclesiasticis & profanis, Landgericht, Bruckengericht, Centgerichte plenarie subiectis declaravit, quos tamen SCHÖPFIUS §. XIV. plane exemptos fuisse fingit. Licet autem

IV.

* Hic sequitur Contextus Instrumenti.

IV. Robur aliquod huic Instrumento inesse supponamus, id tamen per mox subsequas contraventiones Nobilitatis amisit, licet enim in Recessu de 1470. 27. Apr. inter Nobiles solos confecto ad Literas gratiales de 1461. datas expresse provocetur, ibique Dux Franconiae & Episcopus Wirceburgensis Unser gnädiger Herr von Wirzburg, unser Landsfürst vocetur, & de novo subiectio illius Judiciis von seinen ordentlichen Gerichten appromittatur, * nihilominus ex post Nobiles se non tantum plane subtrahere, sed & cum aliis Ducatui infensis, Tractatus sociales inire praesumere, imo & se plane immediatos dicere, ac desuper Privilegia impetrare, sibi consultum duxere; hinc erat, quod subsequis temporibus, ad has Literas Gratiales, amplius recurrere noluerint, sed potius illas pro non acceptatis declararint.

OBSERVATIO II. AD §. L.

Præter hoc Documentum de 23. Martii 1565. SCHÖPFIUS & supra allegata Bertheidigung, aliud recentius producant, qui §. XV. Diss. sic ratiocinatur:

„ Paulo post cum Nobilitas immediata adhuc ulterius instaret & conquereretur, Episcopus Herbipolensis hanc notabilem expressionem hisce formalibus

* Vide apud LVNIG Reichs-Archiv P. Spec. Cont. III. unter der Ritterschafft p. 299.

bus repetiit & confirmavit. Welcher Gestalt die Ritterschafften vor andern Lehnsherrn, solcher Ehren und Würden, Nutzen und Wohlfarth, noch auch einiger Bekannthussen oder Bewilligung, ja auch der Anwarts, oder Erbfall auf die Lehn: Gütern, so lang eines jeden Geschlechts Stamm und Nahmen währet, auch anderer mehr Freyheiten, Rechten und Gerechtigkeiten, als wie bey diesem löblichen Stifte, im wenigsten sich zu getrösten, und zu erfreuen hätten. Quæ Documenta, tanquam gemmæ pretiosæ in Archivo Equestri suis veris atque illæsis Originalibus asservantur. „

Ad vim argumenti penitus eruendam, integrum Extractum, quem SCHÖPFIUS p. 168. adjecit, & ex Deductione Nobilitatis, sub Nomine der Vertheidigung p. 230. desumfit, hic subjungo.

Extractus quoad Passum concernentem aus der von Wenl. Ihre Hochfürstl. Gnad. Herrn Bischoff Friederich zu Würzburg und dasigen Hochwürdigem Rhomb Capitul auf das ferner weite Anbringen der Ritterschafftlichen Deputatorum bey der in Anno 1565. zu Würzburg vorgewesten Conferenz ertheilten Gegen: Erklärung.

Daß auch die von der Ritterschafft, so vom Stifte keine Lehen haben, sich darumen von den Stiffts Lehen: Leuthen nicht absöndern, oder sich hierinn ichtes beschwehren wollen, in sonderlicher Erwegung, daß dieser lobl.
Stifte

Stift auf die Ritterschafft in gemein gewirumbt, daß sich auch die unbelehnte (deren Kinder sowohl, als der andere darauf genommen und beneficiert werden) sowohl und nicht weniger, als die Belehnten aller Ehren, Würden, Freyheiten, Rechten und Gerechtigkeiten, Wohlfarth, Gedenkens und Aufnehmens, welches alles gemeiner Ritterschafft, ihrer aller Voreltern bey diesem Stift löblich und rühmlich herbracht, auch mit Darstreckung ihres Guts und Bluts so lange unvordenkliche Jahr erhalten, zu erfreuen und zu trösten haben. Dabey gemeine Ritterschafft insonderheit wohl bedenken, und berathen wollen, daß sie bey und unter andern Lehensherrschaften für sich selbst auch alle ihre Unterthanen, nicht allein Schakung, Anlagen, Trunk, Steuern, und andern dergleichen Beschwernüssen geben und reichen, sundter auch mit täglichen Diensten, worzu sie nur gemahnet und gefodert werden, stetigst gewärtig seyn müssen.

Da aber hierigen Sie von der Ritterschafft solcher Ehren und Würden, Nutzens und Wohlfarth noch auch einiger Bekannntnissen oder Bewilligungen, ja auch der Unerwart oder Erbfall uf den Lehen Güthern, so lang eines jeden Geschlechts Stammen und Nahmen währet, auch anderer mehr Freyheiten, Rechten und Gerechtigkeiten und greifflicher Wohlthaten, als wie bey diesem löbl. Stift im wenigsten nicht zu getrösten, noch zu erfreuen haben.

Sequi.

Sequitur Vidimus.

Daß hievor stehender Extractus mit der von Herrn Hauptmann, Raths und Ausschuß der ohnmittelbaren Reichs Ritterschafft in Franken Ort Dittenwald durch eigens abgeschickten ihren Secretarium Georg Philipp Kenger auf Churfürstl. Mannzischer Canzlen vorgelegten — nach Ausweis der alten Schrift vor diesem in ein *convolut copeylich* zusammen geschriebener, und dessen Anzeig nach, in dasigem Archiv bishero aufbehaltenener Nachrichtung ganz gleichstimmend *respective* befunden, und vermittels einiger geringen *Correcturen* eingerichtet worden; ein solches wird auf beschehene gebührende Requisition vermittels S. sede moguntina nunc vacante mit eines Hochwürdigem Rhomb Capituls als der Zeit Erb Regenten hier aufgedruckten Insiegels, darbenebens von denen so dazu befehlet worden sub fide iurata durch eigenhändige ihre Unterschrift und bengedruckte Signet beuhrkundet. So geschehen Mannz den 2ten May 1732.

Superius ergo positum Argumentum SCHÖPFERS convincens esse autumat ad probandam successionem gentilitiam, sed si considerem I. gratis asseri, repetitam hanc Declarationem ab Episcopo datam, cum neque ulterior Nobilitatis Instantia, neque putativa Resolutio haftenus, nec in extenso, nec in Originali fuerit producta, imo II. gravissima ideo laborat su-

I. Abschn. XVII. Hest. Vvvvvvvvv spicie

spicione, quia Vidimus Capituli metropolitici Moguntini clare testatur:

Daß hievorstehender Extractus mit der — — vorgelegten nach Ausweis der alten Schrift vor diesem in ein Convolut copeylich zusammen geschriebener, und dessen Anzeig nach, in dasigem Archiv bishero aufbehaltenener Nachricht ganz gleichstimmend respective befunden, und vermittels einiger geringen Correcturen eingerichtet worden.

Nec Originale, nec Copiam aliquam authenticam, sed ex raphsodica quadam Collectione Laciniam quandam esse productam. Accedit III. dictum Documentum omni carere dato, & tantum Rubro ideali omni probationis vi destituto, annum 1565. esse adjectum. Sed & IV. Totus Contextus valde paradoxus est, quod enim de Nobilibus multa feuda ab Episcopo habentibus refert, ad rem praesentem omnino haud spectat, sed si V. omnia gratis concedantur, hunc haberet sensum, Principem scilicet asseverare, quodsi forsan Nobiles modo nullum ab Episcopatu habentes feudum, forsan aliquod feudum antiquum, per Emptionem, aut alio modo cum Consensu Domini directi aquirant, & de tali investiantur, quod tunc ad Emptoris legitimos feudales successores ita transeat, ut, sicuti prius erat penes Venditorem, ita & nunc ad Emptorem & ab eo descendentes

tes hæredes transeat, sicque tale feudum emtum non pro novo, sed antiquo feudo habendum esse, quæ omnia Thesin nostram magis confirmant, quam infringunt; prouti & hæc explicatio cum priori Resolutione de 23. Martii 1565. plane concordat, ubi de feudis emtis solummodo sermonem esse patet.

OBSERVATIO III.

SCHÖPFIVS in sæpius allegata Dissertatione Cap. I § 6. sic scribit: „Bona quæ hodie Principes Hennebergici ab Episcopo Herbipolensi, Aelstædensi nec non Abbate Fuldensi nexu feudali tenent, ex nimia devotione fuisse oblata, quis, quæso, dubitat? Cum itaque antiqua devotio, vel potius superstitio, hoc errore communi majores nostros deceperit, mirum non est, nobiles nostros immediatos libera sua allodia Antistitibus ultro in sus clientelæ & protectionis obtulisse, idque publica Reverendissimorum horum Antistitum Testimonia perspicue docent: quorum quidem Testem non mediocre, sed gravissimum Joannem Episcopum Herbipolensem ipsum producere possum. In transactione enim inter illum cum Decano & Capitulo, & Nobilitatem Franconiæ anno 1461. die S. Galli inita, expressis id testatur verbis, hisce formalibus: Wir bekennen und thun kund öffentlich mit diesem Brief, gegen allmänniglich, für uns und alle unsere Nachkommen Bischöffe und Capitul, daß
 Vvvvvvvvvvv 2 wir

wir angesehen und betrachtet haben, solch willige Dienste, welche die Wohlgebohrne und Beste Graffen, Herrn, Ritter und Knechte unsers Stiffts oft und viel gethan, und ihres Leibes und Guths ohnerspahrt, bey unsern Vorfahren, und uns getreulich beygesetzt haben, und hinführo ohne Zweifel thun werden &c. Vid. Lorenz Fries Wurzb. Histor. p. 830. quem vero magis idoneum, quam ipsum Ducem Franconiae, testem quærimus? „ Quod de Hennebergicis affert, aperte falsum. An enim ignorat, Comites Hennebergicos, Advocatos fuisse Wirceburgenses, & sub Nomine Comitum, Comitum urbanorum, Præfeſtorum, in Documentis frequentissime occurrere. An nescit, Advocatos ab Ecclesiis insignia accepisse Jura, atque integra Castra, Oppida &c. eis assignata fuisse. An dubitat, quod hæc bona ex post nexu feudali obtinuerint, imo & sæpe sibi contra Jus arrogarint, & sub Officio Mareschalli hæreditarii Episcopatus compareant. An legit Documentum, quod exhibet HÖHN, a) in quo Hermannus Comes de Henneberg A. 1259. promittit, se in posterum nullas amplius exactiones Titulo Advocatiæ facturum. Legat ergo FRISIVM b) cujus Verba hæc sunt: Wie Graf Bopp von Henneberg dem Stifft etliche Dörffer zu lehen hat machen müssen.

Graf

a) Sachsen = Coburgische Historie L. 2. p. 22.

b) Apud LudwIG p. 556.

Graf Bopp von Henneberg, und sein Sohn Heinrich haben dieß 1230. Jahr, Bischoff Herrmann und seinem Stifte etlicher Schäden halber ihnen zugesügt, das Schloß Lauterburg, und die Dörffer Schwergerdsdorff, Plesten, Borsfeldt, Uttenheim, Krausenheim, Gumprechtshausen, Albingshausen, Hestelhorn und Volckershausen, mit sampter Hand zu lehen machen müssen, am 7ten Tag des Herbstmonaths, Es sind aber beede Theil erst hernach in dem Mayen des 1232. Jahres, durch Herzog Otten von Meran zu Laure endlich vertragen worden.

Nachdem ich aber in den Verträgen, Briefen und andern schriftlichen Urkunden, so bey diesem Bischoff Herrmann und seinem nähern Vorfahren Bischoff Dietrichen und auch furter usgericht sind, nicht finden mögen, daß der Grafen von Henneberg als des Stiffts Vogte mehr gedacht wird, wie hievor schier bis in die 200. Jahr allwegen beschehen, halte ich, dazumahl dem gemeldten Grafen die Vogten über den Stift samt den Voigtrechten und Gerechtigkeiten, wieder genommen, und entzogen worden sey. Doch hat Graf Johannes von Henneberg das Marschalls Amt des Stiffts und das Burggrafthum zu Würzburg, von Bischoff Albrecht von Hohenlohe gebohren, zu lehen empfangen, am andern nach S. Bonifacien Tag und Christi Geburt 1348. und ihme Bischoff Albrechten unter seinem Siegel einen

Revers übergeben, darinn er bekennet, daß er die ganze Grafschaft Henneberg, als ein Zugehör des Marschalls Amts, zu Lehen empfangen habe. Es scheint ihm auch nicht fast ungleich zu seyn, daß obgemeldter Graf Bopp darum gegen Bischoff Herrmann zu Weiden kommen, den Stifft beschädigt, und zuletzt wie oblaut, Vertrag erlangt habe, doch weiß ich hierinnen nichts gewisses anzuzeigen. Es ist aber bey diesem Vertrag nicht blieben, sondern seynd zwischen beyden Theilen andere Irrung entstanden, deren sie folgendes von Herzog Otten von Meran, zum Theil auf acht Mann verfast, zum Theil endlich vertragen, und unter andern auch abgepredt worden: Nachdem Graf Bopp neben dem Schloß Callenberg, so er vom Reich zu Lehen trug, noch zwey Sikelein oder Häußlein gebauet hatte, und aber Bischoff Herrmann meint, daß solches ihm und seinem Stifft an ihren habenden Freyheiten zuwieder fürgenommen, daß darum Bischoff Hermann gänzlich heimgestellt, und Macht gegeben seyn sollte, die Häuser alledren zu Grund abzubrechen, oder allein die zwey Neue: wollte er aber bewilligen, daß das Alte stehen bliebe, sollte dasselbige zum halben Theil des Stiffts Würzburg seyn, auch er Graf Bopp des von König als dem Lehen: Herrn Bewilligung ausbringen. Diese Richtigung ist geschehen zu Laure, am S. Barbaren Tag, im 1232 Jahr.

Ex quibus facile concludere poterit, feuda Hennebergica esse partim data, & Officio Mareschal.

reschallatus annexa, partim vero feuda pœnæ, ne-
tquam vero oblata. Alterum, dum ex verbis *Leibs*
und *Guths*, Oblationem eruere studet, contorta est
explicatio, cum nil aliud significet, quam Nobiles
servitia sua militaria seu feudalialia & corpore, & pro-
priis sumptibus præstitisse.

OBSERVATIO IV.

SCHÖPHIVS §. VII. ait: „ Exempli causa pona-
mus: Comites Wertheimenses in Franconia, qui
ne ab Episcopis vicinis opprimerentur, sed potius
contra vim eorum defenderentur, Regi Bohemiæ
CAROLO IV. anno 1361. arcem & Civitatem Wert-
heimensem pro aliquot mille Hallensium libris (*Hel-
ler*) obtulerunt, & in feudum recognoverunt, ut
litteris oblationum expresse insertum; Daß Sie,
die Könige in Böhheim, die Grafen und Grafschafft
Wertheim zu ihren Rechten wieder männiglich zu be-
treten und zu beschirmen schuldig seyn sollen.“

Quo probare nititur, Comites, & multo magis
Nobiles ab Episcopis saepius oppressos fuisse. Ne-
gari nequit Comites Wertheimenses Castrum Wert-
heim Regi Bohemiæ in feudum obtulisse, aut hoc
facto Jura Wirceburgensia feudalialia læsa fuisse, clare
deduxit Episcopus JULIVS c). Ibi ad Artic. XXV. &
XXVI. qui sic habent:

XXXXXXXXXX 4

XXV.

e) In seinem Bericht, qui anno 1767. nouiter in folio
est impressus pag 97. & 115.

„XXV. Item wahr, daß die Graffschafft Wertheim in fünf unterschiedliche Ambt, als nemlich das Haupt Wertheim, zum andern Freudenberg, zum dritten Remlingen, zum vierten Schweinberg, zum fünften Lautenbach abgetheilt.

XXVI. Item darunter Schloß und Stadt Wertheim, Böhmisches Schloß, und Stadt Freudenberg, Schloß Lautenbach, und Amt Schweinberg Würzburgische Lehen.

Respondet Episcopus: Was allhier von der Lehen schafft, Schloß und Stadt Wertheim gesagt, ist eatenus wahr, daß dieselbe Schloß und Stadt Anno 1303. bey Bischoff Andresen, durch wenland Conraden von Borberg als Trägere dreier Rudolphens Gebrüder, Wenland Graf Rudolphens zu Wertheim Eöhne, vor des Stiffts Würzburgs Lehen empfangen, also von Graf Rudolphens einen aus den Brüdern Anno 1309. bey obgesagtem, und 1312. bey Bischoff Wolffrahm, wie nit weniger Anno 1317. bey Bischoff Gottfried von Hohenlohe recognoscirt, hernacher aber von Graf Eberharden allererst Kaiser Carle den Vierten, und der Cron Böhheim von Neuem verherret worden, quo jure, quave injuria? judicabit posteritas.“

Ad ejus confirmationem subjungitur d) sequens Documentum.

Wir

„ Wir Erhard von Gottes Gnaden , Abbt zu St. Stephan zu Wirzburg , St. Benedicten Ordens , thun kund an diesem Brieff allen , die diesen Brieff sehen , oder hören lesen , daß uns uf heut Datum dies Brieff , von wegen des Hochwürdigen Fürsten , unsers Gnädigen Herrn , Herrn Johanssen , Bischoffs zu Wirzburg , etliche seiner Vorfahren Bischöffen seeligen , und seines Stiffts Lehenbücher , die dann an allen seinen , und seines Stiffts Gerichten , und Rechten im Lande , und Herzogthum zu Francken , mächtig und kräftig getheilt werden , vorgetragen worden , und von seinerwegen gebetten seyn , ihm etliche Verzeichnuß aus denselben Lehenbüchern ein Vidimus , und Transumpt , unter unserm Insiegel zu geben , dieselben Verzeichnuß , wie die in den vorgenaunten Lehenbüchern verzeichnet stehen , wir in einer guten alten , und unversehrten Schrift gesehen haben , als die dann eigentlichen von Worten zu Worten hernach geschrieben stehen ; als bekennen obgenannter Abbt mit diesem Brief gehn allermänniglichen , daß wir solche obgeschriebene Lehenbücher gesehen , und diese hernach geschriebene Verzeichnuß darinn redlichen geschrieben , gelesen haben , und mit Nahmen stehet geschrieben

In des Ehrwürdigen Herrn , Herrn Endresen etwann Bischoffs zu Wirzburg seeligen Lehenbuch , das sich anhebt , in Vigilia Nativitatis Beatae Mariae Virginis , Anno Domini M. CCC. IV. Divus Con-

Ynnnnnnnn s

radus

radus nobilis de Boxberg recepit ad portandum
 Rudolpho, Rudolpho & Rudolpho fratribus,
 filiis Domini Rudolphi Comitis de Wert-
 heim, *Castrum, & opidum Wertheim*, item Medie-
 tatem Castri Lautenbach, cum suis pertinentiis.
 Item in des Ehrwürdigen Herrn, Herrn Gottfrieden,
 etwann Bischoff zu Würzburg seeligen Lehenbücher,
 stehet geschrieben. Item Rudolphus Comes de Wert-
 heim, tenet officium Cameratus Episcopatus Her-
 bipolensis cum suis pertinentiis. Item *Castrum in Wert-*
heim. Item *Castrum in opido Freudenberg, &*
sylvam adjacentem. Item *Castrum Lautenbach*.
 Item jus Patronatus in Richolzheim. Item decimas
 circa Wertheim, & in villis adjacentibus. Item
jurisdictionem Centæ in Wertheim & Centæ in Rem-
lingen. Item in des Ehrwürdigen Herrn, Herrn
 Wolfframs, etwann Bischoffs zu Würzburg seeligen
 Lehenbuch, stehet geschrieben also. Item Ru-
 dolphus Comes de Wertheim tenet officium Ca-
 meratus Episcopatus Herbipolensis, cum suis per-
 tinentiis, *Item Castrum Wertheim cum opido Freu-*
denberg cum sylva adjacente. Item *Castrum Lau-*
tenbach, Item Ius Patronatus in Richolzheim. Item
 decimas circa opidum Wertheim, & in Villis ad-
 jacentibus. Item *Jurisdictionem Centæ in Wertheim*
& Centæ in Remlingen. Actum Anno Domini
 CCC. XXII.

Und daß wir obgeschriebener Gerhard Abbt zu St. Stephan, zu Würzburg, die obgeschriebenen Lehensbüchern also, als obgeschrieben stehet, gesehen, und gelesen haben, des haben wir zu Urkund, und Bezeugnuß unser Zussiegel an diesen Brieff gehangen, am Sonntag, als man in der heiligen Kirchen singet. Invo-
cavit Anno Domini M. CCCC. XXIV.

OBSERVATIO V.

Eodem §. 7. SCHÖPFIVS iterum Episcopatu di-
cam scribit, in verbis: „Item de Comitatu Castel-
fatis notum atque cognitum est, ejus nimirum Co-
mites non solum multas portiones de Comitatu de-
cerptas pietatis Zelo Antistitibus Ecclesiasticis obtu-
lisse, sed etiam eo variis ex causis fuisse coactos:
cum enim LYDOVICVS Comes partem suam civitatis
Schwarzacensis Episcopatu Wirceburg, titulo emtio-
nis venditionis cederet, RUPRECHTVS Comes, reli-
quam adhuc tenens partem, variis moliminibus ab
Episcopo Herbipolensi vexatus, ad arma processit,
& ira commotus, totam Civitatem Schwarzach fun-
ditus delevit. Qua de re, cum Pontifex demum
fulmina banni in eum ejacularer, eo demum adactus
est, ut suasu LYDOVICI, Ducis Bavariae, sequentem
iniret transactionem:

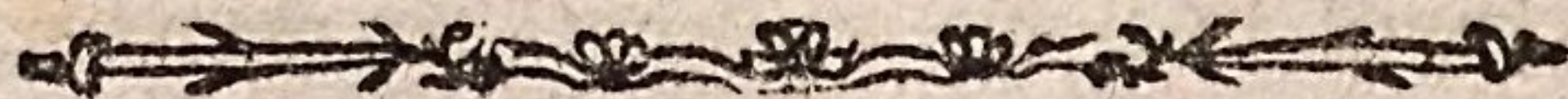
Daß Graf Ruprecht hinführo dem Bischoff
und seinem Stiff Würzburg die Stadt und Kloster
Schwarzach, dann das Dorff Gerlachshausen, frey
und

und ungehindert zu eigen folgen lassen, und gemeldten Bischoff Herrmann für die zugefügte Schäden, das Schloß Hallburg, desgleichen die Vogthen auff den Dörffern Schönbach, Laub, Kempelsdorff, Ostheim, Orten, Hausen, Diembach, Streitbach, Eichfeld, Northeim und Volkach, mit allen ihren Einkommen und Zugehörung, aufgeben und hernach wiederum zu Lehn empfangen sollten. Quod etiam ita anno 1230. die 2. Jan. effectum est.“

Hæc ex FRISEO e) hausit, id tamen, quod de hanno addit, ex suo confinxit cerebro, cum tota hæc historia nil aliud demonstret, quam quod feuda dicta sint feuda poenae, nequaquam oblata, aut extorta, prout & de aliis feudis Castellensibus aperte patet, eorum Dominium utile titulo oneroso esse acquisitum f).

e) p. 555. C. 7.

f) Vide FRISIVM p. 817. C. II.



SECTIO I.

OPVSCVLVM LI.

JOH. FRIDR. L. B. DE STEIN AB ALTENSTEIN,
IMMEDIATAE NOBILITATIS FRANCONICAE
EQVITIS

EPISTOLA *

DE ALIQVOT FEVDORVM HERPIPOLENSIVM SINGVLARIBVS.

Si ad originem feudorum Herbipolensium respiciamus, ea sicut reliqua feuda ecclesiastica esse oblata invenimus. Brevitatis & instituti ratione motus, nixusque potius HERTII *a)* THVMMERMVTHII *b)* BÖHMERI

* Typis exscripta est haec Epistola Lipsiae A. R. S. 1736. quum illustrissimus Ludovicus Siegfridus Comes Vice Dominus ab Eckstaedt de feudis ligiis docte, argute atque eleganter disputaret. Ipsa Epistola luculentissimum testimonium perhibet, perillustrem STEINIVM in Academia Lipsiensi plus olei, quam vini, consumpsisse. Ita JENICHEN in Thesauro Juris feudalis, cui hanc Orationem P. III. pag. 946. inseruit.

a) Dissert. de feud. oblat. Part. I. §. 5.

b) Tract. Krumbstab. Schließt Niemand aus, Fund. II.

MERI c) testimoniis, qui illustres eruditione viri feuda nostra hodierna ecclesiastica in genere esse oblata satis probasse mihi videntur, praetereo, quae ad veritatem hanc probandam faciunt argumenta. Nuperrime insuper SCHÖPFIUS d) dissertatione doctissima hoc de feudis franconicis praecipue vero Herbipolensibus, solide demonstrando haud exigui sibi peperit laudem *. Oblatio vero haec ex variis causis variisque modis facta adparet. Quidam enim eo intuitu, tempore interregni, quum in Germania bellum omnium adversus omnes esset conflatum, ut contra injustam defenderentur vim, quam defensionem non ignorabant a Domino directo Vassallo esse praestandam, allodia, quae possidebant bona, in feuda obtulerunt e), & pro Sacrorum illius aevi habitu, quum magis homines excommunicationis fulmina, quam strictos timerent gladios, plures eorum, quibus dominium directum agnoscere constitutum erat, in Episcopatum jura, sub quorum praesidio optime vivitur f), se conferre maluerunt,

c) Diss. de feudis ecclesiast. Cap. I. de Orig. feud.

d) Diss. de feudis francon. imprimis Herbipolensibus Cap. I.

* Ad hanc Dissertationem SCHÖPFIUS vide Opuscula duo mox praecedentia sub N. II. & L.

e) Thomasi. de Feudis obl. C. I. §. 2.

f) Unde proverbium: Unter dem Krumbstab ist gut wohnen, de quo KRESS. Diss. sub eodem titulo.

runt, quam seculo addicto aut nulli subesse Principi. Bona multi libera & allodialia pro exiguo afferebant pretio g). Non pauci nimio religionis fervore commoti, & sibi persuadentes, se bonum perfectumque egisse opus, si ecclesiae in bonis nemini subiectis directum concederent dominium, se suaque vinculo feudali ecclesiae dabant h). Sunt insuper quidam vasalli, quos ab episcopatu Herbipolensi ad bona allodialia in feudum offerenda coactos legimus i). Sunt, quibus bona allodialia ablata & postea
ex

g) e. g. Comes a Reichenbach & Dominus ab Entsehe vid. LORENZ FRIESE Geschichte der Bischöfe von Würzburg in vita Hermanni *.

* Eo tempore modicum pretium respectu nostrorum temporum, magnum fuisse, omnes historiae, rerumque pretia demonstrant.

b) e. g. Comites ab Limburg Speckfeldt. Act. Limburg: it. bona, quae hodie Principes Hennebergici ab Episcopo Herbipolensi nexu feudali tenent, ex nimia devotione esse oblata constat. SCHÖPF. cit. Diff. §. 6. *

* Confer. Opusculum praecedens Observat. III

i) LORENZ FRIESE c. 1. verb. Graf Popp von Henneberg und sein Sohn Heinrich haben dieß 1230 Jahr, Bischof Hermann und seinem Stift etliche Schäden halber ihnen zugefügt, das Schloß Lanterburg, und die Dörfer Schwerddersdorff, Plesten, Bartfeld, Uttenheim, Krausenheim, Gumprechtshausen, Albingshausen, Gerstenhorn und Volckerhausen mit
samter

ex parte sub vinculo feudali restituta invenimus. *k)* Hac itaque ratione & modo feudalis Herbipolensis Curia ad tantum provecta est splendorem *l)*; quo haud minima ex parte illustrior redditur Episcopatus.

Inte-

santer Hand zu Lehn machen müssen, am 7ten Tag des Herbst Monats *.

* Feuda haec sunt feuda poenae, & cum Episcopus bona simpliciter pro resarcitione damnorum retinere potuisset, gratiae dandum, quod bona restituta, nexui tantum feudali obligata esse voluerit.

k) Illustri nobis est exemplo comes Ruprecht ab Castell *, de quo Lorenz Friele c. 1. Idem accidit propriae meae genti, cui episcopus Iringus praedium avitum Altenstein eripuerat interfectis omnibus ex familia superstitibus, duobus tantum exceptis, qui militiam sequuti erant, & quibus postea armata manu sua recuperare tentantibus praedium Altenstein nexu feudali restitutum est d. Aut. eod. Libr. in vita Euringi *.

* Conf. Opus. L. Obf. V.

* Historiam hanc, sed tantum ex relatione personarum post 200. annos viventium, refert quidem p. 573. FRISEVS, sed addit, in documentis se nihil invenisse: cui adstipulatur Monumentum ignoti authoris, ibidem productum, quod addit, Historiam mox de Episcopo Iringo, mox de Conrado referri.

l) Vid. Designatio Familiarum illustrium, quae feuda ab Episcopatu agnoscunt Herbipolensi in Jo. Petri de Ludewig, Praef. ad Scriptores Herbipolenses ex Widemanni Chron. manuscripto.

rum quum haec dispositio magis privilegii naturam, quod strictae solet esse interpretationis, sequi videatur, utrum identitas rationis hoc casu sufficiat, in dubio relinquitur. In Successione feudali Episcopatus hujus vasalli ita convenerunt, ut non tantum primi acquirentis descendentes, sed agnati quoque transversales, quamdiu adsunt ejusdem familiae & nominis, qui eodem clypeo & galea utuntur, die gleiches Stammes und Namens, Schild und Helms sind, n) ad Successionem in feudo admitterentur o).

Quod

ter von dem Lehn, Schmuck, Kleidung und Ehegeld ihrem Stande und Herkommen nach können dotiret, und ersetzlich ausgesteuert, auch die Weiber was Zubringens und Gegengelds versichert werden.

n). In literis investiturae plerumque adduci solent verba v. g. in illis ab Episcopo Julio Familiae ab Altenstein concessis über die bebaute Kemnaten innerhalb der Ring Mauer des Schlosses Altenstein: Wir Julius von Gottes Gnaden, Bischoff zu Würzburg und Herzog zu Francken, bekennen öffentlich mit diesem Brief und thun kund allermänniglich, daß Wir dem Besten unsern lieben getreuen Georg Friederichen und Claus Ludwigen von Stein zum Altenstein, Weyland Seyfried von Stein zum Altenstein nachgelassenen Edhnen, und allen ihren Mann, Lehnbaren Erben, Stammes und Namens, Schild und Helms, folgende Lehn-Stück zu rechten Mann-Lehn verliehen haben &c.

o) De hocce succedendi modo a tempore Episcopi Juli
inter

Quod itaque ad ipsum attinet effectum inter feuda nova & antiqua in curia feudali Herbipolensi nulla fere adesse potest differentia *p*). Non minimum quoque singularium est, quod cum alias Domino Directo jus congrui in fevdis competere soleat, Episcopatum illud aliquando exercuisse nusquam legimus **. Propterea si interdum ob feloniam feudum apertum ex gratia Descendentibus restitutum fuit, expressis verbis jure agnatorum salvo, memoratum jus sibi stipulatus est Episcopatus *q*) ***.

Circa servitia insuper feudalia inter nobiles immediatos eorumque Dominos directos diu in controversiam vocatum scimus, an tempore belli imperii Vasalli, qui bona immediata, quae possident, ab

3000000 2

alio

inter Episcopatum & Vasallos lis mota adhuc indecisa manet. KLOCKH Relat. V it. SCHOEPP. d. diff. *

* Conf. Opus. IL.

p) WEHNERUS cit. libr. Conf. 93.

** Id tamen legibus & judicatis corroboratum est, feuda aperta mensae incorporata, & agnatis à primo aquirente haud descendantibus collata non fuisse; quod sane plus est, quam Ius congrui, utpote quod alienationem praesupponit in extraneum, quae sine Consensu Domini directi nulla est, & saepe causam feloniae constituere potest.

q) WEHNERUS lib cit. eodem.

*** Fallitur hic WEHNERUS: Felonia enim juxta notoria iura feudalia agnatis innocentibus haud praeiudicat, sique eiusmodi reservatio est plane superflua.

alio Statu imperii vinculo tenent feudali, ad servitia feudalia, contra communem imperii hostem, in specie Domino directo praestanda sint obstricti, quum per donum charitativum officio immediate jam satisfecisse videantur. Quam ob rem Anno 1689. eadem de re lis fuit mota inter Episcopatum Herbipolensem & nobiles Franconiae immediatos, quum in circulum Franconiae jam penetrasset hostis. Eo quidem tempore Praeful executione militari, imo privatione feudorum vassallos, qui aut servire negabant, aut in mora essent serviendi, ad servitia praestanda adigere minabatur. Nobilitas e contrario immediata Conclusa & dehortatoria ab Imperatore contra Episcopi impetravit Sententiam *, quibus munita jure suo uti ipsi lice-

* Fallit & fallitur Author, dum Rescriptum, quod BURGERMEISTER loco not. r citato producit, sententiam esse asserit, & adhuc magis, dum pro ratione decidendi subsidium charitativum Caesari solvendum allegat, & inde concludit, Vassallos nobiles per hoc a servitiis feudalibus liberari. Rescriptum est solummodo dehortatorium, quod ob turbulenta tum temporis & particulares circumstantias emanavit, prout tenor ipsius Conclusi abunde docet:

Fiat Rescriptum dehortatorium an den Herrn Bischöfen zu Würzburg, die Ritterschaft bey denen von ihnen angeführten Umständen, mit den Ritterdiensten nicht zu beschwehren, weniger mit Einziehung der Lehen oder militärischer Execution gegen dieselbe zu verfahren.

licebat r). Ex his omnibus satis adpareret, quantum a vero distet Thumtermuthii opinio dicentis: Quod iste Principatus non tantum jura feudalia Imperii & Mediolanensia recepisse, sed & tenacius continuasse videretur s).

Quae assertio ex falsa ejus hypothese originem trahere mihi videtur; Nam quum ipsi sit persuasum,

3187 3

Re-

In ipso Rescripto autem additur alia praegnans ratio, in verbis:

Daß bey dermahligen ohne daß in dem heil. Röm. Reich ereigten gefährlichen Zustande zwischen deiner Andacht und klagenden Ritterschaft gute nachbarschaftliche Einverständniß verschaffet, und selbige allerdings beybehalten werde.

Neque sententiam aliquam petiit Nobilitas, sed solummodo Dehortatorium, quia casus periculi pro Domino directo partim cessavit, partim servitia excessiva desiderata sint, ut viam facti inhiheret Imperator: Inde in supplica expresse additum fuit:

Oder daferne er ja seine Intention fallen zu lassen nicht gemeinet, sich jedoch eine solche durchzudringen, keines eigenmächtigen Gewalts gegen ihre angehörende Mitglieder unternehmen, sondern der Wege Rechtens sich gebrauchen und daran ersättiget seyn möge.

In via ergo Juris decisum nihil est, & Jus Dominii directi servitia in aliis casibus exigendi neutiquam limitatum fuit.

r) BURGERMEISTER Cod. Diplom. equest. P. IV. p. 219.

s) Tract. cit. fund. III.

Regulam illam Krumstab schließt niemand aus, esse universaliter veram, nec exceptionem pati, nisi in Archi. & Episcopatu Moguntino & Herbipolensi, exinde deduxit, hos episcopatus, quia, sicut existimat, in jura laicorum principum juri communi assuetorum successerint, unice leges feudales sequi communes.* Sed quoad prius & posterius errorè ducitur; Siquidem cum dictis duobus episcopatibus multi sunt alii, qui eodem modo foeminas a successione feudali excludunt t). Interea Praeful Herbipolensis a Vasallis suis, ut ipsi praesentes ad investituram accipiendam compareant, sollicitè exigit, & quamvis interdum ex gratia & causis praegnantibus Procurator admittatur, in literis investiturae, ne exemplum hoc in praejudicium episcopi trahi queat, haud omitti solent verba, quibus sibi Capitulo prospiciendum curat Episcopus u). Praetereundum quoque non erit investiturae curam regimini Provinciae** peragendam esse commissam, & quum nemini diuturnior quam

* Observatis tamen particularibus Curiae consuetudinibus.

t) KRESS Diff prooemial. in Thummersmathium §. 63.

** Sunt tamen multa feuda quae à Principe coram Throno conferuntur.

u) KRESS in adnexis d. diff. XXV. ubi in literis investiturae Herbipolensibus haec continentur verba: Welches wir vor diesemal aus Gnaden und zu keiner Consequenz der persönlichen Erscheinung entlassen.

quam quisque vult, commoratio longiusque expectandi injungatur tempus, Vasalli per litteras terminum investiturae impetrare non consuevere *, sed intra annum & diem praesentes quaerunt investituram, quae ipsis & statim conceditur. Quod ad feudalem denique pubertatem attinet, quae jure Longobardorum haud invenitur determinata, curia haec feudalis antiqui juris Francici & Suevici Regulam, quam Codex juris feudalis servavit, sequitur, sicque istam initio adipiscuntur decimi quarti Vasalli, quo aetatis termino praeterlapso feudorum capaces judicari solent pupilli x).



SEC-

* In genere id fallit, quod autem uni vel alteri connivendo conceditur, nec huic nec aliis Jus aliquod tribuere potest.

x) Schwäbisch Lehen Recht Cap. XLIX. verb. Wer ein Kind anspricht um Lehn Recht, dem soll sein Vormund antworten, und gehet es dem Kind an den Eid, daß es schweren soll, und ist es unter 14. Jahren, so soll es nicht schweren, wenn es aber über 14. Jahr kommen ist, so mag es wohl einen Eid schweren. Et Cap. seq. haec rubrica: Wenn ein Kind lehnbar ist: ubi verba: Ein Kind das 13. Jahr alt ist und 6 Wochen, das ist lehnbar.

SECTIO I.
OPVSCVLVM LII.

IOS. MAR. SCHNEIDT, &c.
MEDITATIONES
DE
CONTRACTV VITALITIO
IN GENERE
ET SPECIALITER IN FRANCONIA
SVB NOMINE
Leibgeding
OCCVRRENTE,
NEC NON
DE RESERVATO,
VVLGO
dem Auszug.

§. I.

De Remediis prouisoriiis, quatenus a iudice decernuntur, alii egere. *a)* Dari autem & extraiudicialia nemo facile negarit, qui considerat, cuius priuato etiam sibi, sine damno tamen alterius, prouidere

a) Conf. nouissima Dissertatio HEFFNERI de Remediis prouisoriiis sub meo Praesidio emissa. Wirceb. 1789.

dere licere: spectant huc praecipue alimenta, quae quis sibi ipsi per certum vel totum vitae tempus constituere, & acquirere potest; diuersis hoc fit modis, & si per Contractum celebratur, CONTRACTVS audit VITALITIVS, vulgo ein Nahrungscontract, & in Franconia das Leibgeding, qui in genere defini-ri potest, quod sit Contractus consensualis de iis, quae ad victum pertinent, pro certis rebus in aliquem translatis, vel transferendis, secundum modum & tempus conuentum praestandis: conuenit ergo potissimum cum Emptione & Venditione Iure Gentium considerata; a Contractu tamen Emptionis iuxta Ius Romanum Contractus Vitalitius in eo differt, quod pretium pro aquirendo Victu datum, non semper consistat in pecunia numerata, sed & aliae res, praecipue bona immobilia, fundi &c imo & totum patrimonium loco pretii dari queant. Aliam definitionem dat Franc Nig CYRINEVS, * aliam WEBER ** aliam Georg. Heinr. AYRER ***. Cui volupe, Originem huius Negotii inquirere, consulat AYRERI Dissertationem §. 2.

§. II.

* Controu. foren. I. §. I.

** IMMANUEL WEBER Dissert. de Contractu Vitalitio Cap. 2. §. I. Giesae 1700 & 1714.

*** Dissert. de Rescissione Contractus Vitalitii. Götting. 1750 §. 3. & sequenti. NICOLAI de Contr. Vitalit. Sect. I.

§. II.

Contractus hic pro diuersitate obiectorum, & Regionum diuersa quoque sortitus est Nomina; sic censum annuum ad vitam vnius vel plurium hac voce venire constat ex SCACCIA *b)*. Germanis vocatur *Jährliche Pfründgülde*. *c)* Gallis audit Rentes viage-res. *d)* Medio aeuo Nudrigamenti nomine veniebat, sic in Chartis S. Gallensis Monasterii apud VADIANUM. *e)* Cautonius Audromero Abbati *pro Nudrigamentum pro mercida animae suae & pro seruitium* bona dat, & *f)* Wirobaldus Abbati Hartmudo terrulam suam 20 iugerum eo pacto tradit, *ut in domo hospitum suscipiatur*, & vsque ad finem vitae suae ibi victum & vestitum habeat; saepe etiam, sed valde improprie, occurrit sub nomine Dotalitii, Vidualitii *g)*, Alibi sub nomine *der Leibrenten-Kauf*, item *die Tontinen* *h)* nec non sub verbis *Leibzucht: Altentheil: Auszug*. *i)*

Va.

b) Tract. de Commerciis §. I. q. 1. n. 294. & §. I. q. 5. n. 150.

c) WEBER de Contr. Vital. Cap. I. §. I. PARLADOR Ref. quot. L. 2. C. 2. n. 18.

d) DV FRESNE in Gloss. voce *Viagium, Viarium*.

e) In GOLDASTI Script. Rer. Alemann. T. 3. p. 47.

f) p. 48.

g) Vide Ioan. Georg. SCHERZ Dissert. de Dotalitio, vom Leibgeding. Ien. 1740.

h) Abraham KAESTNER Progr. de Contractu Vitalitio.

i) AYRES de Refc. Contractus Vitalitii.

Varias subtilitates, ad qualem Contractuum speciem pertineat, videre licet apud WEBERVM *k)*; mihi suffecerit, dixisse: Serua, quod promissisti, omnium certe conuentionum finis. Conf. AYRER *l)*.

§. III.

Essentialia huius Contractus sunt 1) Contractuentium in idem placitum verus Consensus. 2) Determinatio qualitatis, quantitatis & temporis circa praestandum victum & alimenta, 3) Quantum sic dicti pretii, seu rerum pro-aquirendo Victu datarum, aut certo dandarum. De forma desidero Confirmationem iudicalem: quamuis enim videatur, eiusmodi Negotium etiam priuatos inter parietes perfici posse, graue tamen Reipublicae inde imminens praeiudicium me mouet, vt & Magistratus auctoritatem necessariam esse putem. Neque haec sententia legibus destituitur; notum enim est * de Alimentis futuris non nisi Praetore authore transigere licere; quid autem in effectu aliud est Contractus Vitalitius, quam Conuentio, seu Transactio in sensu lato de futuris alimentis: neque ratione destituitur haec Thesis; ponamus Alimentarium incautum, aut prodigum bonis suis se exuere, alimenta sibi minus congrua aut

non

k) Cap. 2. §. 2. seqq.

l) Dissert. cit. §. 4.

* Vi L. 8. ff. de Transact.

non sufficientia, aut non satis determinata stipulari, aut Alimentantem bonis labi, orientur inde innumerae lites, & Alimentarius alimentis carens Reipublicae oneri erit; quae omnia solertis Magistratus inquisitio praecauebit. Pone Alimentarium rebus suis adhuc praeesse, ac se utile Reipublicae membrum pro se suisque exhibere posse, ex ignauia autem, ut otio indulgere queat, bona sua cedere, quis non talem aequae pro furioso aut saltem otioso terrae pondere habeat, uti leges prodigum furiosum nominant.

§. IV.

Fluunt ex dictis & quaedam huius Contractus naturalia, quae scilicet, & si adiecta non sint, Contractui tamen inesse praesumuntur. Euietio rerum pro alimentis traditarum, nec non Pactum legis commissoriae in casum non praestandorum alimentorum.

Primum quod attinet, de eo nullum erit dubium, cum enim hic Contractus sit ex eorum numero, ex quorum natura nascitur obligatio efficiendi, ut alter rem tanquam suam habeat, Euietionis praestatio erit in obligatione, aequae ut in Emtione *m*) Permutatione *n*) Diuisione *o*) Transactione *p*) Datione in solutum *q*) Datione Dotis *r*).

Al.

m) L. II. §. I. & 2. ff. de Aet. Emt. *n*) L. 29. C. de Euiet. L. I. C. de Rer. Perm. *o*) L. 14. C. Fam. Ercisc. *p*) L. 33. C. de Transact. *q*) L. 4. Cod. de Euiet. *r*) L. I. Cod. de Iure Dot.

Alterum, nempe Pactum Legis Commissoriae expresse attribuit L. 1. C. de Donat. quae sub modo &c. in verbis: „ Si doceas, vt affirmas, Nepti tuae ex „ lege esse donatum a te (Gamica) vt certa tibi ali- „ menta praeberet, Vindicationem etiam in hoc ca- „ su utilem, eoquod legi illa obtemperare noluerit „ impetrare potes: id est actionem, qua Dominium „ pristinum tibi restituatur. Nam non solum con- „ dictio quidem in hoc casu, id est in personam „ actio iure procedit, verum etiam Vindicationem „ quoque Diui Principes in hoc casu dandam esse „ sanxerunt. „ Ex quibus sane patet, quod non prae- „ stitis alimentis Alimentario vel conditionem, aut, vt L. 8. Cod. de Rer. permut. vocat, actionem praescrip- „ tis verbis ad ea praestanda, vel Vindicationem in- „ stituere relictum sit, sicque huic Contractui pactum Legis Commissoriae naturaliter insit, quo petit Rem restitui cum omnibus accessionibus & fructibus, nec non damnum datum refarciri. s)

§. V.

Contractum Vitalitium consensuale, eumque Emioni Redituum affinem dixi; ea ergo, quae huic conueniunt, & illi applicari poterunt; vnde Domi- nium rerum pro alimentis determinatarum demum
per

s) L. 4. pr. & §. 1. L. 5. & 6. ff. de Lege Commissoria.

per traditionem transire sequitur, quamvis alimentario actio personalis ad alimenta praestanda, alimentanti vero ad tradendas res competat actio.

§. VI.

Res quas alimentans accipit potissimum ex conventionione partium, modo addito, ac conditionibus determinatur; quae accurate observanda: neque interest, an res mobiles aut immobiles, iura vel actiones, pecunia, an aliquid detur, an omnia plane bona, an aliqua tantum. Omnia tamen si dantur, praesentia tantum, non futura subintelligenda erunt; nisi & de his specificè dictum fuerit: semper tamen attendendum, ut dans liberam rerum suarum habeat administrationem, neque alios tradendo laedar. Hinc Parens liberos habens, & Vitalitium contractum cum vno illorum, vel cum extraneo celebrans, liberis in Legitima praeiudicare non potest; Dum alias ad Exemplum Donationis inofficiosae liberis mortuo parente non deerit querela. ¹⁾

§. VII.

Alimentorum praestationem quod attinet, ea vel specificè sunt determinata, vel non? Priori casu conventio legem facit; posteriori vero ex indole aliment-

¹⁾ L. I. & Cod. de inoff. Donat.

mentorū diiudicandum. Congruus ergo Victus, u) amictus, habitatio, lecti, ligna, quin etiam famulitium necessarium, Medicamenta ac Cura aegroti x), nec non impensae funeris y) suppeditari oportet z); quo tamen in casu Alimentarius de iis, quae per compendium superflua sunt, disponere non potest, sed ea Alimentanti cedunt.

§. VIII.

u) L. 43. & 45. ff. de Verb. Sign. L. 44. eod. L. 234. §. 2. eod. L. 6. & L. fin. de alim. Legat.

x) L. 44. ff. de Verb. Sign. non obstat L. 5. pr. ff. de penu. Leg. cum penus non aequē late pateat, ut alimenta. L. 3. ff. eod. in pr. hinc diuersis titulis tractatur de alimentis legatis, & de penu legata. Neque contrarium euincitur ex L. 22. §. 8. ff. Solut. Matr. ubi alimenta & Medicina contradistingui videntur; cum particula & non semper diuersitatem innuat, sed potius identitatem, praecipue si inter genus & speciem ponatur; uti in Rubrica Tituli Codicis de Seruitutibus & Aqua.

y) Per L. 44. de Verb. Sign. L. 21. & 37. ff. de Religios. & Sumt. fun. ubi sub nomine Victus, Expensae funeris veniunt, adde L. 4. in fin. Cod. de per. haered. Distinguendum tamen erit cum CARPZ. P. 2. Const. 46. def. 23. an alimenta simpliciter, an restrictiue debeantur, non hoc, sed illo casu Expensae funeris ad alimenta pertinent.

z) Vid. COLER. de Alim. L. c. 15. n. 27. seqq. L. 2. c. 1. per totum.

§. VIII.

Circa modum varia oriri possunt dubia, praecipue si pluribus v. g. Patri & Matri alimenta sint promissa: An vno ex istis decedente lucrum redditus pro ista parte pertineat ad Alimentantem, vel an superstiti accrescat Alimentario? Sunt, qui Alimentarios pro correis credendi habent, indeque vni superstiti praestanda esse defendunt, quae omnibus promissa *a)*; idque exemplo Tontinarum confirmari posset; quorum Reditus aliis semper accrescunt: sed cum in correis iure romano per stipulationem cum quovis separatim firmatam, vni integrum praestando debitor liberetur, hoc autem ad Alimentarios applicari nequeat, dum singuli edere, singuli amici volunt, argumentum inde deductum corruet, simulque indoli huius Contractus aduersatur, ut vnus lucrum, alter damnum sentiat; per alimenta enim fors pro illis data annuatim minuitur, damnumque alimentans sentit, per extinctionem vnus ex alimentariis minuendum.

§. IX.

Huc & pertinet Quaestio: an alterutro alimentariorum Coniugum mortuo, si superstes v. g. Maritus aliam duxerit, etiam hanc alimentans alimentare teneatur? In affirmatiuam inclinat COLERVS *b)*, sed
cum

a) §. 1. Inst. de duob. reis stipul. L. 2. ff. eod.

b) Tract. de Aliment. L. 1. c. 13. §. 6. & cap. 15. n. 21.

cum in Contractu Vitalitio ad indiuiduas personas habeatur respectus, secunda autem Vxor prima non sit, negatiuam, ex prioris quoque casus ratione teneo sententiam. c)

§. X.

Actiones ex hoc negotio oriundas, quod concernit, Iurisconsultum germanicum circa hunc contractum, itidem germanicum, subtilitatibus Romanis inhaerere haud oportet, sed semper conditio ex moribus dabitur utrique contrahentium ex sola conventionione: Post bona vero tradita, si romano more loqui velimus, dum hodie poenitere non licet, locus non est conditioni causa data, causa non secuta; sed Alimentarius habebit actionem praescriptis verbis, vel ut effugias crisin ex contractu consensuali, pro quo eum supra declaravi, non dari hanc actionem, substituo illam in factum: Eo autem casu, quo alimentans plane alimenta dare detrectat, & conditionem & vindicationem utilem, post tradita vero alimenta alens actionem praescriptis verbis ad implendum instituere potest.

§. XI.

Rescissionem Contractus Vitalitii quod attinet, generales etiam modi contractus rescindendi, vel
pro

c) MENOCH. L. 4. Praes. 147. n. 40.

L. Abschn. XVII. Hest. Aaaaaaaaaa

pro nullis declarandi, huic Contractui applicari possunt. *d)* Nil ergo de dolo, vi ac metu, errore, simulatione hic dico, sed Rescissionis speciales fontes inquirō. Occurrit 1) mutuus Dissensus, vnius enim dissensum aut poenitentiam in contractibus nil operari, & rationi & legibus conuenit: hinc rescribere Imp. Diocletianus & Maximianus *. „ Libera potestas unicuique est habendi vel non habendi contractus, ita renuntiare semel constitutae obligationi, aduersario non consentiente nemo potest; quapropter intelligere debetis, voluntariae obligationi semel vos nexos, ab hoc, non consentiente altera parte, de cuius in precibus fecistis mentionem, minime posse recedere. „ Cui assentitur Pontifex **, quod semel placuit, amplius displicere non potest. Mutuo autem dissensu Contractum rescindi posse leges quidem concedunt, addit tamen Imperator. *** „ At enim post traditionem interpositam nuda voluntas non resoluit Emtionem, si non actus quoque priore similis retro agens venditionem intercesserit. „ Restitutio ergo seu Retruditio datorum & acceptorum ante omnia
fa-

d) Conferatur hic in specie Ayreri Dissert. saepius allegata Sect. II.

* In L. 12. C. de Contr. Emt.

** In Cap. 21. de Re. I. in 6.

*** In L. 1. C. quando liceat ab Emtione recedere.

cienda: quod etiam de alimentis iam perceptis quasi restituendis, intelligendum erit.

§. XII.

Secunda causa est, ut supra iam innui, Casus legis commissoriae, quam ut naturale admisi; quod si vero ex hoc capite rescindatur, anceps saepe est decisio modi & quantitatis restituendae, sequor hic mentem PUFFENDORFII; * ut quod ultra modum usurarum legalium quot annis vel statis diebus a Venditore Vitalitii solutum fuit, ad impediendam emtoris usurariam prauitatem forti sit detrahendum.

§. XIII.

An 3) ob enormem laesionem hic Contractus rescindi queat, exinde negandum esse videtur, quod ob incertitudinem vitae humanae hic potius emptio spei substat, quae remedium L. 2. C. de res. Vend. non admittit; nihilominus tamen si abstrahendo a probabili vitae termino, utpote ubi lucrum & damnum ex casu mutuo aequaliter pendent, in ipso initio contractus iam laesio enormis appareat, eum rescindi & posse, & debere aequitati congruum esse videtur. Inde & decidi poterit Quaestio, an minor contra talem contractum valide initum in integrum restitui queat? Si enim laesio tantum in breuiori vel

U a a a a a a a a a 2

lon

* Obseru. Iur. vniu. T. I. obs. 59. & 60.

longiori vita contingat, & non in ipso contractu lateat, sicque ex casu aut in consequentia tantum laesus sit, Restitutio deneganda venit. e)

§. XIV.

Matrimonio ab alimentando contracto, & superuenientibus liberis, sunt, qui Contractum Vitalitium rescindi autumant, quibus tamen ideo accedere nequeo, quia qualiscunque sit contractus valide initus, nec matrimonio, nec liberis resoluitur, idque solummodo in donatione omnium bonorum, de quo tamen varii dubitant, obtinere volunt; vnde cum nec Emtio, nec Permutatio his modis rescindatur, id de nostro Contractu itidem asserendum erit.

Num Contractus Vitalitius ius retractus admittat, generaliter negandum; cum enim in hoc contractu personae se inuicem industria eligant, singularisque fides intercedat, sequitur, dum aequalitas in aliis personis non inuenitur, Retractum exulare. Si tamen supponas in sola praestatione alicuius quantitatis Vitalitium consistere, coeterisque paribus & retractum locum habere posse autumo.

§. XV.

His generaliter & breuiter praemissis propius ad Contractum nostrum Vitalitium, vulgo das Leibgeding

e) L. II. §. 4. & 5. ff. de minor.

geding accedo: sub quo intelligimus conuentionem communiter a parentibus cum liberis initam, qua bona sua vel integra, vel cum aliquo reſeruato, einem *Muszug* cedunt, Liberi vero parentibus alimenta vel in genere, vel in ſpecie determinata repromittunt. Fiunt eiusmodi Contractus ſaepe praeuia bonorum Diuiſione totali, ſaepe autem ſola ceſſione ſine totali diuiſione, ſaepe etiam Parentes actu diuidunt, ſuamque tertiam vni liberorum erga Vitalitium extradunt, ſaepe vero ex hac tertia ſibi quoddam Reſeruatum retinent. Ex diuerſiſſimis ergo hiſce modificationibus per ſe patet, quod contractuum Vitalitiorum primaria regula, ſit conuentio, quam vtraque Pars obſeruare tenetur; Generalia ſequentibus deducam, dum prius ea, quae Legis Franconicae ſunt, ſpecialiter recenſuero.

§. XVI.

Vox *Leibgeding* in Franconia noſtra mihi prima vice occurrit in Statutis Dioceſanis Wirceburgenſis Episcopatus anno 1446 ab Epifcopo Godefrido confirmatis *, vbi ſequentia leguntur:

„ Nullus Eccleſiaſticam perſonam in criminali cauſa, vel ciuili quaefione, nec aliquem etiam laicum pro rebus, bonis, & poſſeſſionibus Eccleſiaſticis, ſiue perſonali iure, quod vulgo *Leibgeding* dicitur, quis

Uaaaaaaaaa 3

ca-

* Theſ. Iur. Franc. Sect. II. Num. XXIV. p. 409.

earundem Ecclesiarum possessiones vel bona possideat, siue alio quocunque titulo trahere praesumat in iudicium saeculare. „

In hoc Canone de nostro Contractu Vitalitio nullum esse sermonem ex eo patet, quod hic de bonis ad Ecclesiam vel iure reali, vel personali pertinentibus tractetur, neque vlla praestandorum alimenterum occurrat mentio. Si mentem meam aperire liceat, hic *Leibgeding* idem significat, quod Iure Canonico venit sub Nomine Precariae *f)*, vi cuius Ecclesia alicui fundum ad dies vitae sub onere concedebat, ut post mortem usufructuarii, idem fundus non tantum restitueretur, sed & pro fructibus perceptis alius fundus Ecclesiae traderetur, & de tali fundo loquitur Statutum, ut si desuper lites oriantur, illae iudicio subsint Ecclesiastico, neque ad forum saeculare trahantur.

§. XVII.

Propius Vitalitio in genere sumto accedit Historia, quam sequentibus verbis *FRISEVS* apud *LVDEVIGIVM* *g)* refert:

Die Grafen von Castell seynd eines alten Herkom-
mens,

f) Vide Titulum Decretalium de Precariis, item Can. 4. Cau. 10. q. 2.

g) Geschichtschreiber des Bischoffthums Wirzburg p. 817. Cap. II.

mens, und etwan an Städten, Märkten, Schlößern, Leuten und Güthern reicher und mächtiger gewesen, denn jekund. Man saget, daß vor Jahren, eines Burggrafen Sohn von Nürnberg dem Grafen von Castell zu Hof geritten sey, und gedienet haben sollte. Die Stadt Volkach am Mann, die Stadt Schwarzach zum Theil, dergleichen auch ein Theil von Gerolzhofen ist ihre gewesen, sie seynd aber durch Krieg und üble Haushaltung, in große Schuld und Unrath dermaßen kommen, wo Ihnen Bischoff Johannes nicht Hülff erzeugt, daß sie ihre Grafschafft verlassen hätten. Es handelten aber dazumal Graf Georg von Henneberg, Graf Ulrich von Helffenstein, Georg von Schweinshaupten, Hofmeister, und Georg Fischlein, Ritter bey gemeldtem Bischoff Johannessen, durch Fürbitt und anderes so viel, daß er uf Montag vor S. Simon und Judas-Tag des 1457er Jahrs Graf Wilhelmen von Castell, Frauen Annen sein Gemahl, und Graf Friederichen ihren Sohn, alldieweil ihr eins im Leben seyn würd, jährlich 500 fl. zur rechten Leibgeding verschrieb, dargegen sie die Grafen Bischoff Johannessen seinen Nachkommen und Stifft die Grafschafft Castell mit ihren Schlößern, Städten, Märkten, Dörffern, Lehen geistlichen und weltlichen, Zöllen, Geleiten, Wildbanen, und allen andern Zugehörungen, nichts ausgenommen, frey usgaben, zu Mann, Lehen machten und empfiengen.

gen desselben 1457. Jahrs uf Montag nach St. Catharinen: Tag. Und hat Bischoff Johannes den Grafen und Gräfin von Castell solch ihr Leibgeding uf hernach benannten Flecken verschrieben, nemlich 300 fl. uf der Steuer, Wag und Umgeld zu Wirzburg, 100 fl. uf dem Dorfe Vernach, $62\frac{1}{2}$ fl. 5 Bsh. zu Sulzfeld am Mann, und das übrige aus der Fürstlichen Kammer zu Wirzburg geben, und bezahlen lassen.

§. XVIII.

Ipsam autem rem Vitalitii stricti dicti producit §. 88. Ordinationis Prouincialis Rudolphinae de anno 1580, cuius Tenor cum Tit. 31. Ord. nostrae nouissimae Prouincialis §. 11. concordat, & sic habet:

§. XI. Zum Sechsten, wann die Eltern, es seyen gleich rechte oder natürliche, oder eingesetzte, von den gemeinen unabgetheilten Gütern, ein Pfründ in ein Spital, oder sonsten anderer Ort kauffen, dero Meinung nit desto weniger, bey den übrigen Haaben, und Gütern unabgetheilt, auch zu bleiben, durch solchen Fall wird der Zweitheil auch verwirkt; und seynd die Eltern, die sich also in ein Spital, und dergleichen Ort eingekauft, den Kindern in Zeit, als nachstehet, den Zwenitheil zu geben schuldig.

§. XII. Ebenermassen, wie durch Erkauffung einer Pfründ, der Zweitheil verwirkt, also und nicht
we:

weniger, wird auch der Zweitheil verwirkt, wann die Eltern von unabgetheilten Gütern, um ihrer Leibesnahrung willen, mit jemanden sich pacificiren, sich vergleichen, oder dessenthalben Vermächtnuß thun.

§. XIII. Jedoch und auf dem Fall die ganze Erbschaft so groß oder stattlich nicht wäre, daß die Eltern von ihrem Drittentheil sich in ein Spital, oder sonsten andere Ort, wie gehöret, könnten einkaufen, und also ihre Leibesnahrung und Erhaltung nicht haben möchten, und doch die Kinder ihren Zwentheil haben wollten, solle es alsdann bey des Landgerichts Ermessung stehen, nach Gelegenheit aller Umstände, zwischen den Eltern und Kindern, die Billigkeit zu verschaffen, und in alle Wege dahin zu sehen, damit die Eltern in diesen Fällen, was zu Unterhaltung ihres Leibes vonnöthen ist, von sich zu geben nicht gemüßiget, noch gedrungen werden.

§. XIX.

Ex quibus sequentes formare licet Conclusiones.

- 1) Parentibus equidem de sua Tertia praeuia tamen diuisione Contractum Vitalitium inire licet; quod si vero
- 2) Eum absque diuisione celebrent, eo ipso diuidere tenentur.
- 3) Etiam pactum Vitalitium iniri posse sine actuali bono.

bonorum traditione, loco illius autem adiecto pacto successorio.

4) Talem Contractum non praecise cum liberis iniri debere, sed etiam cum tertio, imo & Hospitali.

5) Liberos, si parentum Tertia Vitalitio aquirendo non sufficiat, caeteris paribus etiam de sua Legitima subuenire debere.

§. XX.

Quod autem eiusmodi Alimentarii, quasi pro non Ciuibus habeantur, patet ex Norma Focagio dem Rauchpfund 22. Nou. 1706 praescripta, quae sic habet: Das Rauchpfund wird gegeben in signum supremæ Iurisdictionis, seu territorialis superioritatis, ist ein Onus personale; Das Rauchpfund zu entrichten ist schuldig ein jeder Erbgehuldigter Unterthan, alle und jede Bessassen, unbegüterte Inwohner, so ihren eignen Focum haben, und des Lands: Fürsten Schutz genießen.

Diejenige Personen, so ihre Güter und Häuser abtreten, und kein Gewerbe treiben, und die bloße Alimentation sich ausbedungen haben, zahlen kein Rauchpfund, wann selbe aber einen Auszug behalten, und Gewerbe treiben, oder bürgerliche Beneficia genießen, müssen sie das Rauchpfund geben.

Ex quo sequitur, quod Personis, quae rebus
fuis

fuis adhuc praeesse possunt, Contractum talem inire non facile fit concedendum.

§. XXI.

Ne autem eiusmodi Vitalitia clancularie confirmantur, ea a Iudicio prouinciali confirmari debere, Mandatum de 13. Iulii 1709 his verbis fanciuit.

Nebst diesem ist unser Gnädigste und ernstlicher Befehl, daß alle und jede in dem ganzen Hohen Stifft Würzburg und Herzogthum Franken befindliche, und der Landgerichtlichen Iurisdiction untergebene mediat und immediat Unterthanen in Kraft dieses publicirten Mandats ihre vorhabende Condonationes recipocras, oder Gegenvermächtnisse, wie auch Comparationes, Einkindschaffeen, Adoptiones und Contractus Vitalitios oder Leibgedinge, wie vor Alters jederzeit bräuchlich gewesen, und observirt worden, dem gewöhnlichen Landgerichtlichen Stylo gemäß aufrichten und confirmiren lassen, die vorgesezten Beamten auch keineswegs gestatten sollen, daß die in den Aemtern sich befindenden Notarii, oder Stadt- und Gerichtsschreiber, oder Schulmeister sich dergleichen unterfangen mögen.

Cum autem postea dubitaretur, an semper Confirmatio Iudicii prouincialis sub poena nullitatis necessaria sit, & an non Confirmatio officialium Satrapiae sufficiat, id per Mandatum de 20. Aug. 1751 ita fuit determinatum:

Als finden wir allerdings rathlich, und unumgänglich hierüber für das zukünftige die Erklärung zu ertheilen, und verordnen solchemnach gnädigst, daß die fñrohin ohne gerichtliche Bestätigung errichter werdende Pacta Vitalitia für ganz unbündig, und nichtig zu halten, hingegen, um solche gültig zu machen, folgendes Ziel und Maaß dabey zu beobachten sey: als nemlich:

1) Wann ein Contractus Vitalitius oder Leibgeding fñrohin errichtet wird, und hieben ein oder mehrere Minderjährige begriffen sind, soll sothaner Contract bey unserm Kaiserlichen Landgericht nach gründlich beschehener Untersuchung confirmirt werden, zu welchem Ende dann wir unsere sämtliche Mittel und unmittelbare Beamte alles, Crests dahin anweisen, daß sie sich in solchen Fällen einiger Amtsbestätigung keineswegs anmaßen, sondern die pacificirende Theile vielmehr hieher an unser Kaiserliches Landgericht verweisen sollen, wie dann auch

2) Die Bestätigung solcher Pactorum Vitalitiorum, welche unter alleinigen Volljährigen in unserer Residenz Stadt wohnenden Personen errichtet werden, von unserm Kaiserlichen Landgericht ebenfalls zu ertheilen ist, wann aber

3) Derley Nahrungs Contracten unter pur Volljährigen, welche sich ausser unserer Residenz Stadt auf dem Land sowohl in den immediaten als mediaten

Orts

Ortschaften befinden, eingegangen werden, soll hiezu die Bestätigung unsers Kaiserlichen Landgerichts nicht erforderlich, sondern zu mehrerer Kostenersparung genug seyn, wann diejenigen Beamten, wo unter die paciscentes stehen, die Bestätigung hierüber von Amtswegen ertheilen, welcher Gewalt jedoch ihnen Beamten hiedurch nicht anderst, als ex Potestate subdelegata Iurisdictionis provincialis verliehen wird: dahero wir unserm Kaiserlichen Landgericht die richterliche Erkenntniß, und rechtliche Entscheidung der sich hierüber erwan ergebenden Irrungen und Streitigkeiten hiedurch ausdrücklich vorbehalten haben wollen.

§. XXII.

Ex quibus denuo fluit, quod Cognitio Causarum Vitalitii priuatiue, et in prima Instantia ad Iudicium prouinciale spectet; hoc tamen ad simplicem Executionem morosorum in adimplendo Contractu haud extensum velim. Extat et aliud Mandatum de 20. Iulii 1747, quod quamuis Contractus Vitalitii expressam non faciat mentionem, cum tamen iubeat, daß alle sowohl dahier, als auf dem Land sürohin errichtet werdende fidei Commissa, imgleichen die zwischen Eheleuten, oder Eltern und Kindern abgeschlossene Pacten nebst anderen, die Güter beschwehrenden Verabredungen und Verträgen jedesmal bey unserm dahiesigen Stadt Steuer Amt,

so

so viel die in unserer dahiesigen Residenz: Stadt, in derselben Markung gelegenen Häuser und Güter angethet, auf dem Land aber, bey eines jeden Ort: unmittelbarem, oder Mittelbarem Vogten: Amt, so viel die daselbst gelegene Häuser und Güter belanget, richtig angezeigt, imgleichen die vorher schon errichteten fidei Commissa oder sonstige Pacten von obervähnter Art inner der nächsten Viertel Jahrs: Frist bey nur besagten Stellen unfehlbar angezeigt werden sollen, mit der beygefügtten ausdrücklichen Bedeutung und Warnung, daß bey dessen säumigen Unterlaß obbesagte schon errichtete, oder in Zukunft noch errichtet werdende fidei Commissa und Pacta denen Schuldgläubigern, welche von der beschehenden Anzeige ein gerichtliches Unterpfands Recht auf dergleichen Häuser und Güter erlangen werden, fürorhin auf keine Weise an ihrem gerichtlich erlangten Pfandschaffs Recht praeiudiciren sollen, somit auch obgedachten bey künftighin sich erwann äußernden Ausschakungs oder andern Executions Fällen kein besonderes Vorrecht werde verstatet werden. Dahingegen werden auch sowohl das Stadt Steuer Amt dahier, als auf dem Land jedes Orts Vogten Stelle alles Ernstes hiedurch erinnert, und angewiesen, auf Häuser und Güter, wann und in so weit solche mit vorgedachten Fideicommissen, Pacten und Verabredungen bereits beschwehret sind, keine Schuldverschreibungen auszufertigen und zu siegeln, imnach-

ßen

ßen sonst in widrigen, wann eine der obgemeldten Stellen derley bereits beschwehrte Güter aus Amts Nachlässigkeit neuerlich beschwehren lasset, und dadurch der Darlenher demnächst seines Anlehens verlustiget wird, dieselben auch allenfalls derenselben Erben solchen Schaden zu ersetzen unnachlässig schuldig, und gehalten seyn sollen.

Cum enim ut supra, dixi, Vitalitia etiam ipsa bona realiter afficiant, hinc et Contractus tales Catastris inferendos esse concludi debet.

§. XXIII.

Quo autem loco in Concurfu eiusmodi Vitalitia locanda sint, paucis quoque dispiciendum erit. Thema autem hoc dupliciter considerari potest, si scilicet vel Alimentans, vel Alimentarius facultatibus labatur: Consideremus primo Alimentarium in Cridis constitutum. Rarior quidem hic Casus, sed tamen interdum contingens. Hic ergo quaestio exoritur, an et reditus Vitalitii ad massam concursus referendi, et viuentis Alimentario, inter Creditores distribuendi sint? Viderur, cum alimentorum fauor in iure sit eximius, id negandum esse, cum deficiente omni sustentationis remedio, ultimo Onus alimentandi Reipublicae incumbat, sicque et publici intersit. Ast cum expediti Iuris sit, in Concurfu Cridario nequaquam de alimentis prospici,

ci, sed cum sibi ipsi curandum relinqui, non video, quare in hoc Casu ab uniuersali recedendum regula, et non potius considerandum sit, quod omnia bona tam corporalia quam incorporalia per concursum Creditoribus fiant communia, *b)* in de et obseruamus, utilitates ex usufructu aut feudo prouenientes Creditoribus ad dies Vitae usufructuarii aut Vasalli transferri in Creditores, et tantum interdum beneficium Competentiae debitori relinqui, *i)* quod Priuilegium generaliter loquendo Creditariis non competit, quamuis cedentibus bona concedatur: *k)* hinc distinguendum foret, an talis Vitalitarius aut Alimentarius, hoc beneficio personali gaudeat, nec ne? in posteriori casu Vitalitium Creditoribus assignari posse concedo, in priori vero nego, nisi aliunde praeter Vitalitium Competentiam habere queat. Neque hic distinguo inter Vitalitium publicum v. g. Ben Leib Renthen Cassen, oder Tontinen, aut priuatum, neque inter Contractum Vitalitium cum extraneo, aut a Parentibus cum Libe-

b) L. 7. §. 7. ff. quae in fraud. credit. Schaumburg: Princ. Pro. iud. L. 2. c. 8. §. 3. not. I.

Bardili. de Iust. Conc. Vniu. Th. 65. LEYSER. Spec. 478. med. 5.

i) HELLE. Iurispr. foren. Tit. de Cessione bonorum §. 1808. Ed. Ien. et §. Edit. Wirc. 2000.

k) L. 4. 6. 7. ff. de Cession. bonor.

beris celebratum, quamvis enim durum videatur, ut duplici quasi onere grauentur Liberi, scilicet semel Creditoribus quantitatem Vitalitii, et denuo Parentibus egenis alimenta praestando, attamen cum duplici et diuersa ex causa hoc duplex Onus oriatur, scilicet semel ex Contractu, in quo pro extraneis habentur, et secundo ex onere Antipelar-giae, *l*) hinc Vitalitium, quod ex debito ciuili praestant, eos a debito naturali liberare non potest; *m*) neutiquam tamen defendo, Creditores bona pro Vitalitio data reuocare posse, licet Alimentarius sibi in casu non praestandorum alimentorum Dominium suorum bonorum reseruarit; quamvis enim Creditores in omne Ius Debitoris succedere videantur, *n*) attamen recte inquit HARPPRECHT, *o*) Dominium illud reservatum non est, nisi subsidiarium, et personalissimum, eo demum casu efficax, quo alens officio suo deest; quod si ergo Alimentarius contractum non in fraudem creditorum inierit, aut Alens fraudis conscius haud fuerit, reuocatio locum non habebit.

§. XXIV.

l) Nou. 12. cap. 2.

m) Christ. Ferd. HARPPRECHT Ius Contr. Vitalitii in Concurſu §. 12.

n) Arg. L. 1. §. fin. de his quae in fraud. Credit. L. 2. et 4. C. de Cessione bonorum.

o) Lit. cit. §. 13.

§. XXIV.

Difficilior autem et frequentior est quaestio, quo loco Alimentarius ponendus sit, si Alimentans in Concursum incidat. Distinguendum autumo, Alimentarius

- A) vel sibi Dominium suorum bonorum expresse reseruauit, vel
- B) Hypothecam in his bonis, et Alimentantis constituit, vel
- C) Simpliciter tantum bona erga Vitalitium tradidit.

In primo Casu bona adhuc extantia jure separationis vindicare poterit.

In secundo Casu ius hypothecae in concursu exercebit.

In tertio vero videri posset, cum supra §. VI.

Alimentanti vtilem rei Vindicationem ratione bonorum adhuc extantium concesserim, Ius separationis locum habere, p) respectu vero rerum consumptarum ob fauorem alimentorum ad Classem tertiam

p) WEBER Diss. cit. c. 3. §. 1. in fine p. 35.

LAUTERBACH in Coll. Dig. Tit. de pact. §. 89.

tiam personaliter priuilegiatorum esse ponendum q) aut cum magna sit differentia inter pactum reseruatii Domini, et legem Commissoriam, Rei quidem Vindicationem in fauorem alimentorum Alimentatio concessam esse, neque tamen illam contra creditores in concursu formali exerceri posse defendo.

§. XXV.

Certum enim est 1). Per Contractum Vitalitium et Traditionem bonorum, Dominium eorum in Alimentantem transiisse, et obligationem praestandi alimenta tanquam modum residere penes Alimentantem, r)

2) Indubium quoque est per Concursum omnia bona obaerati, inter quae sunt bona pro alimentis data, communia fieri creditoribus, s) ex quo sequitur 3) Dominium horum bonorum in creditores transiisse, consequenter ad tertium peruenisse. Iam 4) Ex pacto Commissorio etiam expresse ad-

BBBBBBBBBBBB 2

iecto

q) LAUTERBACH de Priuilegio personali simplici. HELLF. Iurisp. forens. §. 1820. Edit. Ien. Wirc. 2012.

r) L. 1. et 5. ff. de Lege Commissoria.

s) L. 6. §. 7. ff. quae in fraud. Credit. SCHAUMBURG. Princ. Pr. Iudic. L. 2. c. 8. §. 3. art. 1.

BARDILI. de Iust. Conc. Uniu. Th. 65.

LEYSER Specim. 478. m. 5.

iecto competit quidem Actio reuocatoria ob modum non seruatum, *t*) minime vero a tertio possessore res vindicari possunt, *u*) sed ei solummodo actio personalis respectu pretii bonorum competit, quod etiam ex natura et indole modorum fuit, qui virote non suspendentes *x*), Dominii trans-lationem non impediunt; et quanquam modus non impletus negotium resoluat, propterea tamen actio realis non restituitur *y*) neque hic *5*) obstat supra allegata Lex prima Codicis, de Donationibus, quae sub modo sunt, ubi utilis rei Vindicatio et actio personalis seu Condictio conceditur. Nam praeter hoc, quod haec lex sit plane singularis *z*) consequenter non ad alios casus, praecipue ad constituendum ius separationis aut pignoris *a*) exten.

t) L. 1. et 2. ff. de Lege Commiss. L. 1. Cod. de Donat. quae sub modo.

u) L. 3. de pactis inter Emt. et Vendit.

x) L. 17. §. 2. ff. de manum. testam. L. 17. §. 4. L. 89. ff. de Condit. et Demonstr.

y) Arg. L. 7. ff. de Praed. Urb. L. 4. 7. et 8. Cod. de Rer. permut.

z) CUIAC. in Recit. solenn. ad aliquot Libros Cod. p. 1037, BRUNNEMANN ad cit. L. n. 5. BERGER Oecono. Iur. L. 2. tit. 2. et 3.

STRUV. Exerc. 40. Thes. 18.

a) Priuatio enim iuris, quod Creditores habent, strictissime explicatur. Nou. 2. c. 3. in pr.

tendenda, & ob singularem grati animi in donatione occurrens Vinculum Donatarii lata sit, insuper considerandum erit, quod Lex prima loquatur de debitore a Creditore ipso bona vindicante, non vero de casu, vbi Creditor bona amplius in suo non habet Dominio, sed illa tertius possidet, quod in concursu obtinet, vbi Creditores per Concursum bonorum facti sunt Domini.

§. XXVI.

Qua autem in Classe respectu huius Vitalitii locandus sit Alimentarius, num ad Chirographarios simplices aut priuilegiatos, denuo dubitari potest, HARPPRECHT *b)* eum in vltimam Classem reiicit; ast Aequitas mihi suadere videtur, eum priuilegio personali gaudentibus esse accensendum, non tantum quia varii authores *c)* ei hunc locum assignant, sed &, quod certe talis Alimentarius personis miserabilibus, id est fortunae iniuria lapsis sit adnumerandus, quas inter priuilegiarios locari aequitas iubet. *d)* Num autem haec Epykia in Iure nostro franconico applicari queat, valde dubito, cum Ordina-

BBBBBBBBBBBB 3

tio

b) Dissert. cit. §. 17.

c) HELLF. Iurispr. for. §. 1820. Ed. Ien. §. 2012. Edit. Wirc. Arg. L. 2. §. 1. ff. de alim. Legat.

d) LAVTERB. de priuil. Credit. personali simplici.

rio Concurfus de 1747 Alimentarii in classe hac nullam faciet mentionem, & in variis a Iure communi ibi recedat, sic v. g. deponens, si res deposita non amplius existit, ad hanc classem iure communi & primo loco poni solet, e) cum Ordinatio nostra id tantum deposito fiscali attribuat, neque praeferat aliis creditoribus, sed simul pro rata tantum cum aliis admittat deponentem.

§. XXVII.

Pro Coronide aliquos hic proponam casus, in Franconia nostra praecipue superiore saepius occurrentes.

Caia vidua filium habens Titium, filiamque Meuiam, his bona sua erga Vitalitium tradit, quae aequali sorte inter se diuidunt liberi; Meuia nubit Sempronio, & nascitur ex hoc Matrimonio infans, moritur Meuia, quam moriendo sequitur Infans; iam Vidua Caia a Sempronio bona tradita repetit, praetexens rationem, haec bona non tradita esse proprietarie, sed tantum usufructuarie, siue ut vulgari sermone exprimam, Sie habe die Güter nicht zu Todt abgetreten, sondern nur die Nutznießung, abnuit Sempronius, & ea sua esse contendit.

Si

c) L. 7. §. 2. 3. ff. & L. 24. §. 2. ff. de Rebus author. Iud. poss. & HELLE, ad h. tit.

Si Infans Matrem Meuiam morte praeuenisset, haereditatem ex post defunctae Meviae, salua quarta Statutaria Marito Sempronio competente, ad Matrem Meviae Caiam, iure haereditario deuolutam fuisse leges prouinciales expresse determinant; neque hic opus foret distinctione, an bona proprietarie, vel tantum usufructuarie tradita fuerint.

Dum autem in casu posito, Matre praemortua & infante adhuc extante, Communio bonorum vniuersalis inter Coniuges existat, nullum est dubium, quod Maritus Meviae, Matrem illius Caiam excludat, inde Cardo rei in eo vertitur, an bona pro Vitalitio tradita, in filiam proprietarie, an tantum usufructuarie cessa sint.

Et nullus dubito affirmare, Proprietatem ipsam in bonis cessis & traditis ad Alimentantem transire, fuit hoc non tantum ex substantia Contractus Vitalitii supra exposita, sed & ex eo, quod liberi, quibus bona tradita sunt, iam cum ipsa Matre in Communionem vniuersali fuerint, cui illa, bona cedendo renuntiavit, & loco sibi debitae Legitimae Vitalitium reseruauit. Accedit, quod vi superius allegatae Normae de 1706 eiusmodi Vitalitiiarii pro ciuilitate quasi mortuis habeantur, & inde ab exsolutione Focagii liberentur, quo immunes haud essent, si bona adhuc in proprietate retinerent.

§. XXVIII.

Alius casus erat iste, Titius duos habens liberos naturales & legitimos, eheliche Kinder, Meuium & Sempronium, vnum autem legitimum tantum Caium; einen eingekindschafteten Sohn. Titius Pater tribus hisce liberis bona sua cedit, & erga Vitalitium tradit. Huic Titio ex post defertur haereditas, qua adita moritur ab intestato. Patri aequaliter vult succedere Caius vnitus, cum legitimis & naturalibus, qui posteriores sibi solis successionem appertinere praetendunt. Certum est de Iure nostro Franconico, Diuisione totali celebrata, liberos vnitos non amplius parenti succedere, sed haereditatem ab intestato solis legitimis & naturalibus deferri. *

Inde litis praesentis Decisio reducitur ad Resolutionem Quaestionis, An Cessio bonorum sub Onere Vitalitii, eundem habeat effectum, quem Diuisio totalis?

§. XXIX.

Pro affirmatiua stant sequentia Argumenta.

- I Cum liberi per talem Cessionem, omnia accipiant, quae per Diuisionem acceperant, idem ergo obtinebit, & eo magis, dum
- II in Diuisione Parens tertiam retinet, quae in cassa cessionis, liberis simul acquiritur.

Sed

* Ord. Prou. P. 3. T. 76. §. I.

Sed hic non tam ad bona, quam ad Communio-
nem in bonis cum respiciendum fit, in negatiuam
transeo sententiam, ideo enim

- A) Fit Diuifio, vt Communio praeeftens plene dif-
foluatur, quod in Ceffione fub communi onere
Vitalitii non contingit, per hoc enim Vitalitium
eiusque communem praeflationem ac obligatio-
nem, adhuc in Communionem permanere eo magis
censendi funt, quo certius eft,
- B) Parenti ob non praeflita alimenta bona fua inte-
graliter reuocare permiffum effe, ficque liberos
in folidum obligari, cumque
- C) Liberos ratione Vitalitii aequaliter grauarit, haud
dubium erit, eos aequaliter tam pro praefenti quam
futuro voluiffe honoratos, ficque & communem
iis attribuiiffe fucceffionem. Patet hoc & ex eo
vltcrius, quodfi
- D) Parentes in vnione fibi aliquid praecipuum refer-
uaffent, id in Diuifione praecipuum non habeant,
fed cum liberis diuidere teneantur. * Multo ma-
gis ergo & vniti Succelfionis Iure gaudebunt cum
Legitimis & Naturabilibus, prouti & fi Pater
- E) de Vitalitio aliquid Compendii fecerit, neque de-
super difpofuerit, omnibus id tanquam haeredita-
rium competit. Accedit

F)

* Ord. Prou. P. 3. Tit. 29.

F) post Diuisionem liberos vnitos, & sic separatos Patri ad alimenta non teneri. * Dum ergo per Vitalitium Onus Antipelargiae subeunt vniti, Cessionem bonorum, & Contractum Vitalitium effectum diuisionis non habere, sed Communionem permanere concludi poterit, consequenter & vi illius ius succedendi illis competere, ex quibus

G) & ad I Differentia inter Diuisionem totalem ac Cessionem sub Conditione Vitalitii se sponte prodit, cumque

H) & ad II Parentes tertiam suam in Communione relinquunt, concludere licebit, Vitalitium potius Continuationem Communionis producere, quam illam tollere.

§. XXX.

Contingit saepius Parentes liberis non omnia, sed quaedam cedere bona, aliquo constituto reseruatō, & ex bonis retentis sibi Viētum quaerere, ac onera bonis inhaerentia praestare, an iam de his bonis Pater disponere queat, frequenter disputant; liberi etenim id communiter negant, & Ius succedendi ab intestato sibi vindicare, Patrique dispositionem negare contendunt: sed liberorum causam hic solido destitui fundamento autumo, siue enim dicant, talem Cessionem esse Diuisionem, siue negent, parum proderit.

* Ord. Prou. P. 3. Tit. 95. §. 3.

derit. Sit enim Diuisio, tunc hoc Reseruaturn inducit Naturam tertiae, sicque disponere Pater poterit pro libitu: si negent esse Diuisionem saltem totalem, eo ipso Communio remansit, & sic Patris Dominium plenum in tertia, consequenter & Dispositio. Talis ergo Cessio nihil aliud est, quam Diuisio partialis, seu potius augmentum Dotis vel Donationis propter nuptias, aut si mauis, subsidium paternum, vel anticipata successio, cuius nulla species Dominium Patris in tradita aut retenta bona restringit, sed semper in futura diuisione totali collationi subsunt, Iusque circa tertiam Patris non restringunt, nisi eatenus, quatenus per talem Dispositionem liberorum Legitima laesa foret, & haec de Vitalitio, ac Reseruato dixisse sufficiat.



A n h a n g.

§. I.

Da die oben §. 12. gegebene Regel etwas dunkel, und im Grund für zu theoretisch gehalten werden könnte, das Practische aber gemeiniglich der Lateinischen Sprach nicht genug kundigen Rechnungsverständigen überlassen wird, so habe diesen Anhang in deutscher Sprache anfügen, und darinnen 1) die Entscheidung
des

des Puffendorfschen Rechtsfall vorlegen, 2) die ächte Rechnungsformel bestimmen, selbige 3) auf practische Fälle anwenden, und zugleich bemerken wollen, daß diese Formel nicht allein bey Leibsgedingen und Renten, sondern auch bey dem Interfurio &c. und besonders zu Bestimmung der Richtigkeit einer dauerhaften Wittwe: Cassa angewendet werden könne und müsse.

§. II.

Die bey Puffendorff befindliche Entscheidung ist folgende:

Demnach nunmehr sowohl die von Marianen Royer, verehlichten Freren, als auch die von dem Forst: Secretario von Mackphail, Namens dessen Ehefrauen, wider eine in Sachen derselben entgegen dem Factor Johan Heinrich Krone, in puncto Leib:Renten bey unserer Justiz: Canzley hieselbst am 16. Febr. 1741 eröffnete Urthel allhie eingebrachte Gravamina appellationis & leutationis erwogen, und mit denen vorhin ergangenen Actis zusammen gehalten, auch von der Beschaffenheit befunden worden, daß sie keiner weiteren Ausföhrung bedürfen, als wird die Sache von Amtswegen für beschlossen angenommen, die von Appellantin sowohl, als Leuteranten eingereichte Schrifften dem Appellaten, jedoch bloß zur Nachricht, aus unsrer Ober: Appellations- Gerichts: Canzley verabsolget, und von uns Georg II. v. G. Gn. König 2c. zu recht erkannt:

kannt: Alldieweilen der zwischen dem wehl. Commer-
 cien: Rath Royer und dem Appellaten Kronen am 16.
 Octobr. 1730 errichtete Vergleich klar ergiebet, daß,
 wenn Debitor Krone dem darinnen enthaltenen Vers-
 prechen seines Theils in allen Puncten nicht gehörig
 nachkommen werde, in solchen unverhofften widrigen
 Falle die Forderung ratione des Hauptstuhls in ihrer
 völligen Krafft und Valeur bleibe, daneben auch des
 verschriebenen halber dem Glaubiger zur Sicherheit alle
 des Debitoris Güther, in specie aber der zu gleicher
 Zeit demselben kaufflich überlassene Spiecker cum pacto
 constituti possessorii verpfändet worden - und denn ge-
 genwärtig aus denen Actis offenbar zu Tage lieget, daß
 Appellat Krone seinem Versprechen keinesweges gehör-
 rig nachgekommen, sondern bey erhobener Klage ver-
 schiedene Termine schon versessen gehabt, daher der
 wehl. Commerciën: Rath Royer wohl befugt gewesen,
 die Immission in den ihm verschriebenen Spiecker ge-
 richtlich zu suchen, und darauß, jedoch in der Masse,
 wie Appellantin in ihrem *Libello Gravaminum* sich er-
 kläret, daß sie über 5 pro Cent bezahlte Leib: Ren-
 ten, so viel davon in jedem Termine über das Ge-
 seßmäßige Zinns: Quantum bezahlet, an dem Haupt-
 Stuhl der 5600 Rthlr. abgekürzet werden, die Er-
 stattung des Hauptstuhls, auch nachständiger Reichs-
 Constitutionsmäßiger Zinsen und Kosten zu suchen, daß
 hingegen der wehl. Commerciën: Rath Royer von sei-
 nem

nem Recht abgegangen, und desselben sich begeben, bis lang nicht erscheint, daher um dieser illiqui den Einrede halber, und da Appellat ohnehin denen Royerschen Erben allemahl in starkem Nachstande bleibet, die Immission in den Spießer quæst. nicht aufzuhalten, als ist sententia a qua dahin zu reformiren, daß die Royersche Erben fordersamst und ohne weitem Anstand in den Besitz des ihnen verschriebenen Spießers zu setzen, dieselben auch daraus wegen Capital, Zinsen und Kosten in vorbemerckter Maße sich zu erholen wohl befugt seyn, als wesfalls dieselben demnächst eine richtige Liquidation allhier einzubringen haben, es könnte und wollte dann Appellat, wofern er zu ruhen nicht gemeinet, sein Vorgeben, daß er mit dem verstorbenen Royer kurz vor seinem Ende sich verglichen, und dieser des Proceses ohnbedingt sich begeben, binnen hier und nächsten Gerichts-Tage annoch zu Recht erweisen, als womit er gejalter Sachen nach zwar annoch zu hören, die Immission in dem Spießer jedoch vorgängig unausföhrlich nichts desto weniger zu verfügen, inmassen denn zu deren Vollstreckung Commissio auf den hiesigen Burg-Wogt Brüggemann erkannt ist.

§. III.

Diese Entscheidung setzet die Reichsübliche Zinsen ad 5. pro Cent. zum Grund, welches jedannoeh nicht
im

immer anzuwenden ist, weilen dem gemeinen Gebrauch nach, und der nöthigen Sicherheit wegen, nur auf 3 höchstens 4 pro Cent. die Berechnungen pflegen gestellet zu werden, worauf dann auch in der angefügten Tabelle Rücksicht genommen.

§. IV.

Auf die Frage: In was für einem Verhältnisse eine Leibrente, oder Leibgeding gegen den dafür zu zahlenden Werth stehen müsse, könnte ich mich auf meine Abhandlung *a)*, und die dorten gegebene Formel berufen, ich will aber noch eine andere und zu gegenwärtigen Gebrauch kürzere, anderstwo *b)* demonstrirte hier vorlegen.

§. V.

Wenn Iman die vermuthliche Jahre *c)* der Lebensdauer gleich $= n$. Die jährlich zu ziehende Rente $= V$. Das Procent z. B. 4 zu 100 addirt, nemlich 104., diese Summe für den Zehler, 100 aber für

a) SCHNEIDT Specimen arithmeticae sublimioris ad materiam de vfuris, antichresi, interusuario, ac redditibus annuis applicatae. Wirceb. 1784. 4.

b) CRAMER in seinen Opusculis T. II. N. 30. p. 631. Item N. 37. p. 747.

c) Diese findet man nach Meynung verschiedener Authoren bestimmt in obiger meiner Abhandlung Tab. V. §. XX. im Anhange.

für den Nenner eines Bruchs $= \frac{104}{106} = \frac{26}{25} = M$
 sodann den für diese Leibrente zu gebenden Preis $= D$
 setzet, so ist:

$$V = \frac{M^{n+1} - M^n}{M^n - 1} \propto D = \frac{A}{B} D,$$

$$\text{Also } D = \frac{M^n - 1}{M^{n+1} - M^n} \propto V = \frac{A}{B} V.$$

§. VI.

Anwendung.

Einer, der 56 Jahr alt ist, kauft ein Leibgeding von jährlichen 50 fl. die Rechnung soll gestellt werden auf 4. P. C. fragt sich: - wie viel muß er dafür geben?

$$\text{Hier ist } V = 50$$

$$M = \frac{100}{104} = \frac{25}{26}$$

n. Nach der Süßmilchischen Tabelle.

$$= 13 \frac{5}{8} \text{ Jahr, oder } 14.$$

Nun suchet man D .

§. VIII.

Einrichtung.

Setzet man anstatt der ohnbestimmten Quantitäten, die gegebene an, so heist die Gleichung

$$D = \frac{\frac{26}{25}^{14} - 1}{\frac{26}{25}^{15} - \frac{26}{25}^{14}} \propto 50$$

Welches

Welches durch die Logarithmen sehr leicht zu bestimmen ist :

Ausarbeit und Bestimmung.

$$\text{Log. von } 26 = 1. 4149733.$$

$$\text{Log. von } 25 = 1. 3979400.$$

$$\text{Log. von } \frac{26}{25} = 0. 0170333.$$

$$\text{Multipliziert mit } \text{---} \text{---} \text{---} 14.$$

$$\text{Log. von } \frac{26}{25} \frac{14}{1} = 0. 2384662.$$

$$\text{Dessen absolut. Zahl ist } = 1. 7316$$

$$\text{abgezogen, } 1. = 1. 0000$$

$$\text{Verbleiben } = 7316 \text{ dem Zehler.}$$

$$\text{Log. von } \frac{26}{25} = 0. 0170333.$$

$$\text{Multipliziert mit } \text{---} \text{---} \text{---} 15$$

$$\text{Log. von } \frac{26}{25} \frac{15}{1} = 0. 2554995. \text{ absol. } = 1. 8009.$$

$$\text{Abgezogen } \frac{26}{25} \frac{14}{1} = 0. 2384662. \text{ --- } = 1. 7316.$$

$$\text{Verbleiben } \frac{26}{25} \frac{15}{1} - \frac{26}{25} \frac{14}{1} = 693. \text{ dem Nenner.}$$

$$\text{Es ist also die Bruchzahl } = \frac{7316}{693}$$

$$\text{welche mit } V_{50} \text{ Mult. giebt } = \frac{36580}{898} = 527 \frac{588}{898}$$

$$\text{Also } D \text{ in circa } = 528.$$

Sollte aber D gegeben seyn, und V gesucht werden, so wäre der Bruch umgekehrt also $\frac{693}{7316} D = V$ das ist

$$\frac{693 \times 528}{7316} = 50 = V \text{ in. Ca.}$$

§. IX.

Hier, um einen Zweifler zu überzeugen, steht die vollständige Probe.

528 . 00 Capital

Hiezu 21 . 12 Zins ad 4. Pro Cent.

549 . 12

Hievon 50 . 00 der 1te Jahr Abzug.

499 . 12

Hiezu 19 . 96 Zins

519 . 08

Hievon: 50 00 der 2te Jahr Abzug.

460 . 08

Hiezu 18 . 76 Zins

487 . 84

Hievon: 50 . 00 der 3te Jahr Abzug

437 . 84

Hiezu 17^e . 48

455 . 32

Hievon: 50 . 00 der 4te Jahr Abzug.

405 . 32

Hiezu 16 . 20

421 . 52

Hier

421 . 52 Transport.

Hievon 50 . 00 der 5te Jahr: Abzug.

371 . 52

Hiezu 14 . 84

386 . 36

Hievon 50 . 00 der 6te Jahr: Abzug.

336 . 36

Hiezu 13 . 44

349 . 80

Hievon 50 . 00 der 7te Jahr: Abzug.

299 . 80

Hiezu 11 . 96

311 . 76

Hievon 50 . 00 der 8te Jahr: Abzug.

261 . 76

Hiezu 10 . 44

272 . 20

Hievon 50 . 00 der 9te Jahr: Abzug.

222 . 20

Hiezu 8 . 88

231 . 08

CCCCCCCC 1

Hievon

231 . 08. Transport.

Hievon 50 . 00 der 10te Jahr: Abzug.

181 . 08

Hiezu 7 . 24

189 . 32

Hievon 50 . 00 der 11te Jahr: Abzug.

139 . 32

Hiezu 5 . 56

144 . 88

Hievon 50 . 00 der 12te Jahr: Abzug.

94 . 88

Hiezu 3 . 76

98 . 64

Hievon 50 . 00 der 13te Jahr: Abzug.

48 . 64

Hiezu 1 . 92

50 . 56

Hievon 50 . 00 der 14te Jahr: Abzug.

. . . 56

Es bleibet zwar $1\frac{56}{100}$ noch übrig, welches aber daraus entsteht, weil um die Rechnung nicht verdrüsslich zu stellen, anstatt des gefundenen $D=527\frac{582}{1000}$ die volle Zahl 528 angenommen worden.

§. X.

Daß diese Rechnung etwas weitläufiger sey, giebt der Augenschein: Um aber dieselbe so viel als möglich, zu verkürzen, so habe ich die zu Ende angefügte Tabelle auf verschiedene Procent entworfen, aus welcher das sogenannte Facit durch eine bloße Multiplication und Division sich sogleich ergibt.

§. XI.

In der Tabell darf man nur in der Kolumne N das gegebene Jahr, unter dem Procent suchen, so stehet der Bruch darneben, und ist, wenn man D suchet $= \frac{A}{B} \times V$. Wenn man aber V suchet, $= \frac{A}{B} \times D$. Also stehet bey 14. und 4. P. C. $7\frac{31}{89}\frac{6}{3}$ $V=D$. wie oben.

§. XII.

Wann sich der Fall ereignet, daß der Renten Zahler saumselig ist, und dieserhalben der Rentenzieher sein Geld zurückfordert, so giebt auch diese Tabelle den Ausschlag: Ich setze, in dem gegebenen Casu sene nach 7 Jahr der Rentenzahler säumig, so kann der Rentenzieher die ganze 528 fl. nicht zurückfordern, weil er schon wirklich 7. Jahre, 50 fl. gezogen, also das Kapital geschwächet hat, sondern nur $300\frac{1}{5}\frac{50}{8}$.

Die Berechnung ist diese: Ben N. = 7. steht der Bruch unter 4 P. C. $3\frac{1}{5}\frac{5}{2}\frac{9}{8}$ V. diesen resolvire mit $50 = V$. kommt $300\frac{1}{5}\frac{5}{2}\frac{9}{8}$ und so viel muß er ihm herauszahlen, dann damit kann er die jährliche 50 fl. noch 7 Jahre genießen,

Den berechneten Beweis siehe oben §. IX. wo nach bezahlten 7 Jahren das Kapital mit 299. $\frac{8}{8}$ steht.

Der Unterschied entspringt, daher weil in den Ansätzen die Brüche ausgelassen, und platterdings 528 und 50. angesetzt worden.

§. XIII.

Da eine Wittwenpension nichts anders ist, als ein Leibgeding, so ergiebt sich von selbst, daß nach dieser Art die Wittwencassen berechnet werden müssen, gleich dann auch bey Versorgungsanstalten, und Armeninstituten dieser Kalkul seine Anwendung findet.



Die Anzahl der Jahre. N.	Formel für den Betrag zu 4. Procent.		Formel für den Betrag zu 3. Pro- cent.		Formel für den Betrag zu 5. Procent.	
	A.	B.	A.	B.	A.	B.
1	400	416	300	309	500	525
2	816	432	609	318	1025	551
3	1284	450	927	328	1576	579
4	1698	468	1255	338	2155	608
5	2166	487	1593	347	2763	638
6	2653	506	1940	358	3401	670
7	3159	526	2298	369	4071	703
8	3685	548	2667	380	4774	739
9	4233	569	3047	392	5513	776
10	4802	591	3439	403	6289	814
11	5394	616	3842	415	7103	855
12	6010	640	4257	428	7958	898
13	6650	666	4685	441	8856	943
14	7316	693	5126	454	9799	990
15	8009	720	5580	467	10789	1039
16	8729	750	6047	481	11828	1092
17	9479	779	6528	496	12920	1146
18	10258	810	7024	511	14066	1203
19	11068	843	7535	526	15269	1246
20	11811	876	8061	542	16533	1326
21	11787	912	8603	558	17859	1393
22	13699	948	9161	575	19252	1463
23	14647	986	9736	592	20715	1536
24	15633	1025	10328	610	22251	1612
25	16658	1066	10938	628	23863	1694
26	17724	1109	11566	647	25557	1777

Die Anzahl der Jahre. N.	Formel für den Betrag zu 4. Procent.		Formel für den Betrag zu 3. Pro- cent.		Formel für den Betrag zu 5. Procent.	
	A.	B.	A.	B.	A.	B.
27	18833	1154	12213	666	27334	1867
28	19987	1200	12879	686	29201	1960
29	21187	1246	13565	707	31161	2058
30	22433	1298	14272	729	33219	2161
31	23731	1349	15001	750	35380	2269
32	25080	1403	15751	772	37649	2382
33	26483	1460	16523	796	40031	2502
34	27943	1517	17319	819	42533	2627
35	29460	1579	18138	844	45160	2758
36	31039	1641	18982	870	47918	2896
37	32680	1708	19852	896	50814	3041
38	34388	1775	20748	922	53855	3193
39	36163	1847	21670	950	57048	3352
40	38010	1920	22620	979	60400	3520

A n m e r k u n g.

Wenn man zu der in den Columnen A stehenden Zahl 10000 addirt, so kommet die Potenz m^n in decimal auf 10000 Theile heraus.

Z. B. Bey 4 Procent ist $m = \frac{104}{100} = \frac{26}{25}$

Es seye $n = 20$, so ist $m^n = \frac{26}{25}^{20} = 2.1811$.

Dann in Col. A bey 4 Procent. unter 20 steht 11811 hiezu 10000 = 2.1811. das ist $\frac{26}{25}$ zur 20ten Potenz erhoben.

SECTIO I.
OPVSCVLVM LIII.

IOS. MAR. SCHNEIDT, &c.
SCHEDIASMA
SISTENS
PROCESSVM
CVRIAE EPISCOPALIS
WIRCEBURGENSIS
CIRCA HAERETICOS.
DE ANNO MCCCXLII.

FRISIVS apud LVDEWIGIVM * sequentia refert:

Ben Regierung Bischoff Otten war ein Einwohner zu Wirzburg Meister Conrad Hager genannt, und seines Stands ein Lay, aber sonst der Schrifft nicht gar ungelehrt, der eine gute Zeit bis daher öffentlich saget, hielt und lehret, daß das Opfergeld, so man den Priestern an, und um, oder in der Meß giebt, und gemeiniglich Meß-Frohn genennt wird, dergleichen auch das Seelgeraid und Begängnissen, so zu Trost und Gut den verstorbenen Seelen noch beschicht, nicht verdienstlich oder Nutz, sondern ein lauter Brem-pelen, und Psaffengail, ein Simoney, Raub und Ver-

* Geschichtschreiber des Bischofthums Wirzburg. p. 626.

Verhinderung des Almosen wäre, welches den armen hungerigen, nothdürfftigen Leuten zustünde; darum er gerne leiden wollte, was ihm gebühret, damit er allein das Meß: Frohnen abbringen möchte. Ob er gleich eine ganze Stuben voller Gulden hätte, dennoch wo nach seinem Tod seiner Seel nur um einen Gulden Meß gefrohnet werden sollte, wollte er viel lieber, daß derselbig Gulden vor verbrennet würde; denn das Meßfrohnen, außerhalb daß der die Meß hielte, weder den Lebendigen, noch den Todten zu Hülf und zu Guten käme. Es wären auch die Erben nicht schuldig, einig Testament oder letzten Willen uf Meß: Frohnen gestellt, zu vollziehen, mit andern mehr dergleichen Articuln. Als er aber derwegen von Bischoff Otten verordneten Rehermeister* für Gericht gefordert, und angezogen ward, hat er berührte Articul erstlich bekant, folgendes dieselben öffentlich widerrufen, und geschworen, am vierten Tag des Hornungs an. 1342.

Anno 1342 den 15 Iulii hat ein Priester Herrmann Küchner genannt, so von Nürnberg bürtig, und der Begharden Secten anhängig gewesen, zu Würzburg vor dem Rehermeister seinen Irrthum und Ketzereyen auch widerrufen. Er hatte unter andern Articuln
ge:

* Videri posset separatum in Dioecesi Wirceburgensi viguisse Iudicium Inquisitorium, quod tamen sequentia refellunt, dum Ordinariatui hoc negotium commissum fuit.

gehalten, daß die Päbste und Bischöfe ihres Amtes halben nicht größer oder mehr wären, denn andere Priester.

Cum iam MScriptum Michaelis A LEONE, cuius supra Sectione huius Thesauri secunda p. 223. facta est mentio, integrum hunc contineat Processum, cum hic inferere non dubitavi, quod hic ipse Michael A LEONE Actuarius, seu, vt vocant, Protonotarium egerit.

*Commissio in Negotio Inquisitionis haereticae Prauitatis
subscriptae &c.*

Otto Dei Gratia Episcopus Herbipolensis dilectis in Christo Ludolpho de Bebenburg, Archidiacono Ecclesiae Herbipolensis Curiae officiali, Decretorumque Doctore, nec non Magistro Ioanni de Karolstatt Plebano Herbipolensi, ac Michaeli de Herbipoli Protonotario suo, Salutem in Domino ac diligentiam in Commissis in Negotio inquisitionis haereticae seu quasi prauitatis. Ex nostri officii Debito contra Magistrum Cunradum dictum Hager incolam Herbipolensem, vt publice infamatum ac vehementer suspectum super nonnullis erroribus execrabilibus, nephandis, & contrariis doctrinae & obseruantiae orthodoxae Fidei & Ecclesiae Sacrosanctae, ac deuotioni Christi fidelium, suarumque animarum Saluti, ad inquirendum, articulandum, examinandum, nobisque

que

que referendum, alia quoque faciendum, quae necessaria seu oportuna fuerint in praemissis, suisque contingentibus & emergentibus ac dependentibus, ab eiusdem definitione tamen eiusque Executione super his nobis praesentibus referuatis, auctoritatem & vires nostras vobis, & cuilibet vestrum, in solidum, committimus in his scriptis, mandantes, ut vos tres vel duo aut vnus seu quiuvis vestrum in solidum in praemissis habendo praecipiendo, prout iustum fuerit, & ius permiserit, procedatis. Datum Herbipoli Anno Domini MCCCXLII duodecimo Mensis Ianuarii.

*Iudiciales Reformationes & Abiuratio erroris
Magistri Conradi Hauger de Dinkelspubel, Absolutio-
que eiusdem blasphematoris salubrium reparationum
Missarum & Remediorum animarum Selgeret *
vulgariter nuncupatorum.*

In Nomen Domini Amen. Otto Dei gratia Episcopus Herbipolensis tenore praesentium perceptoribus patefacimus vniuersis, quod Anno Domini M^o CCCXLII. die quarto Mensis Februarii circa horam tertiam in Capitulo suo loco capitulari Ecclesiae nostrae Herbipolensis coram nobis pro tribunali sedente ac Iudicio praesidente in praesentia dilectorum
in

* De Remediis hisce animarum, vide Thes. Sect. II. pag. 227. & p. 1035.

in Christo Praelatorum ecclesiasticorum & Cleri ac populi nostri multitudinis copiosae, & Conradi Notarii publici ac testium subscriptorum ad hoc specialiter conuocatorum, in Negotio Inquisitionis Prauitatis haereticae seu quasi contra Magistrum Conradum dictum Hager Incolam Herbipolensem laycum, vt publice infamatum & vehementer suspectum super erroribus suis execrabilibus nephandis & contrariis Doctrinae & obseruantiae orthodoxae fidei & Ecclesiae Sacrosanctae ac Dilectorum Christi fidelium suarumque animarum saluti contentis in articulis infra scriptis ex Debito pastoralis officii canonice *instaurato* ac legitime ac debite accitato idem Magister Conradus Hager personaliter constitutus in figura Iudicii publice denuo est confessus prout ipse etiam antea pridem coram caeteris nostris in hoc negotio commissariis in iure fuerat confessatus, prout in instrumentis publicis seu authenticis desuper confectis plenius continetur §. videlicet, quod idem Magister Conradus, a viginti quatuor annis circa, tenuerit, asseruerit, astruxerit & docuerit hos errores §. primo quidem, quod illa, quae dantur & haecenus data sunt Sacerdotibus, quae vulgo *Mess Frumen* appellantur, non sint oblationes, & non esse licita, & non meritoria, & sint emptiones secundum intentionem ipsius Magistri Conradi Hager §. 2. item quod dictus actus *Mess Frumen* sit ein Geil der Psaffen, und
ein

ein Symoni und ein Raub der armen Leuten und ein Raub Almuses, das man soll den hungerigen Armen geben. §. item quod actus Messfrumen sit symoniacus. §. Item confessus se asseruisse: mag ich den Pfennig Messfrumen ablegen, darumb wolt ich liden, daß mir nimmer we tet. §. item confessus est se dixisse: Her ich ein Stuben voll Gulden, und frumet man mir mit einem Gulden nach meinen Tod meiner Seele ein Messe, ich wolt daß der Gulden verprant wer. §. item confessus est, se nunquam aliquam Missam comparasse, propter hoc, quod secundum suam intentionem sit actus nepharius. §. Item confessus, se tenuisse & asseruisse, quod actus Messfrumen minuat & destruat opera meritoria. §. Idem sub Sacramento requisitus, an illud, quod portatur vel mittitur ad domum vel ad manus Sacerdotis in Ecclesiis, vel extra in altari, vel extra, sit oblatio seu oblationis nomine contineatur. §. Idem Magister Cunradus se non credere, illum Canonici Iuris de Verb. significat. cum inter vos. Textum, respondit. §. Item confessus est se non credere, quod per actionem Messfrumen procuretur seu fiat salus seu Remedium viuis & defunctis, pro quibus fit ipse actus. §. item confessus est se credere, quod Remedia animarum, quae dicuntur vulgariter Selqeret, quae propter comparationes Missarum, quae Messfrumen nuncupantur, pro animabus defunctorum fiunt, non sint ab haeredibus

eorundem soluenda suis Plebanis seu ecclesiasticis Parochialibus, etiam ubi est consuetudo seruata. §. item confessus est, quod ipse a viginti quatuor Annis circa asseruerit, seu astruxerit & docuerit alias Personas Christianas quam plures hinc & inde, praesertim in Ciuitate & Dioecesi Herbipolensi auertendo se retrahendo de huiusmodi actibus *Meßfrumen* & *Selgeret*, & maxime in quantum fiunt vel fierent *die Selgeret* propter *Meßfrumen*, de quibus supra, §. item confessus est, quod credat multitudinem hominum propter huiusmodi asseritionem suam retractam seu auersam ab ipsis *Meßfrumen* & *Selgeret* praedictis; licet autem idem Magister Cunradus circa actum *Meßfrumen* tenuerit & adstruxerit, ut praefertur, quod ipse Actus sit Symoniacus und *der Psaffen Geil*, requisitus tamen ipse sub iuramento, an sciat aliquem vel aliquos Presbyteros vendere seu vendidisse, seu intentionem habuisse vendendi Missam pro pecunia, idem Magister Cunradus respondendo dixit, se nulum scire. Quibus quidem erroribus seu errorum articulis, tunc ibidem lectis & solempniter publicatis & per Magistrum Cunradum, ut praemittitur confessatis, idem Magister Cunradus recognoscens, eisdem erroribus grauiter se errasse, tunc ibidem in figura Iudicii firmiter credebat & publice asseribat, & simpliciter confitetur infra scriptos articulos catholicae veritatis nec non reprobando praedescriptos suos

suos vel quoslibet errores haereticos seu quasi ac scismaticos seu quasi tactis per eum manualiter sacrosanctis Euangelis abiuravit publice & solempniter in haec verba: §. in Dei Nomine Amen.

Ego Conradus dictus Hager incola Herbipolensis firmiter credo & simpliciter confiteor, quod actus Messfrumen seu Missae comparatio ex sui natura est oblatio & oblationis Nomine continetur. §. item quod idem actus Messfrumen, seu Missae Comparatio ex sui natura non est Meße leußen, seu Missae emptio. §. item idem actus Messfrumen est licitus & meritorius ac salutiferus tam viuis quam defunctis pro quibus fit. §. item quod idem actus Meßesfrumen nec minuit nec destruit opera meritoria. §. item quod remedia animarum vulgariter Selgeret nuncupata, siue propter huiusmodi Meßesfrumen, seu Missarum comparationes fiant, siue secundum locorum suorum Consuetudinem, sunt licita & Ecclesiis parochialibus seu Plebanis suis ab haeredibus defunctorum soluenda, etiamsi non sint a defunctis legata. Contraria autem Praemissorum nec non meos execrabiles errores circa huiusmodi oblationes seu Missarum comparationes Meßesfrumen & animarum Remedia Selgeret vulgariter nuncupatas, ac etiam quoslibet errores haereticos seu quasi & scismaticos seu quasi legitime ac debite reprobo, ac abiuro tactis a
me

me corporaliter his Euangeliis sacrosanctis, §. Deinde idem quoque Magister Conradus petiuit & obtinuit humiliter & deuote autoritate nostra iuxta formam Ecclesiae se absolui a sententia excommunicationis, quam propterea incurrisset. §. in quorum praemissorum Testimonium perpetuum mandauimus hoc praesens Instrumentum per Conradum Notarium publicum infra scriptum de praemissis & scribi & signo suo signari nostrique Sigilli appensione muniri. §. Acta sunt haec, vt praemittitur, praesentibus venerabilibus Viris Fratre Hermanno de Schildiz Ordinis sancti Heremitarum S. Augustini Magistro Theologiae, nostro Summo in Spiritualibus Vicario: Reynaldo Abbate Monasterii S. Iacobi Scotorum Herbipoli. Eberhardo Riedern Decano, Volframo pincerna de Rofsberg Thesaurario, Theodorico de Marbach Archidiacono, Iohanne Pincerna de Erpach, Canonico Ecclesiae Herbipolensis Curiae officiali, Iohanne de Karolstatt Plebano Herbipolensi, Magistro Michaelae de Herbipoli Prothonotario nostro ac Canonico Noui Monasterii ibidem, & quam pluribus Prae-
latis ac Clericis tam Religiosis quam Secularibus ad praemissa specialiter vocatis pro testibus & rogatis. Porro ego Cunradus de Nordlingen Augustanae Diocesis publicus Imperiali auctoritate Notarius confessionibus, reprobationi, abiurationi aliisque praemissis
per

per omnia, vt praemittitur, publice & solempniter quoque peractis. Anno Mense Die et circa horam et in loco de quibus supra notatum, testibus praelibatis, nec non cum Multitudine Praelatorum Cleri ac populi copia praesens interfui, eaque sic vidi fieri, et audiui, hoc instrumentum de mandato Reuerendi in Christo Patris Domini Ottonis Episcopi Herbip. praefati de praemissis conscripsi, et in hanc publicam Formam redegi, signoque meo solito signavi rogatus et requisitus in testimonium praemissorum.

Sententialis Condempnatio praedictorum Errorum et deuota, utinam non ficta, seu simulata, praefati Magistri conuersio et Reconciliatio gloriosa eiusdem.

In Nomine Domini amen. Otto Dei Gratia Episcopus Herbipolensis tenore praesentium perceptoribus patefacimus vniuersis, quod venerabilis Magister Theologiae Fr. Hermannus de Schildiz ordinis S. Heremitarum Sancti Augustini noster Summus in spiritualibus primarius Vicarius, nostram Sententialem pronuntiationem in Scriptis in Negotio infra scripto sub Nomine et de Mandato nostro coram copiosa Multitudine Praelatorum Cleri et populi nostri in Capitulo seu loco capitulari Ecclesiae nostrae Herbip. solempniter recitauit per omnia in haec verba.

§. In Nomine Domini Amen. Otto Dei gratia Episcopus Herbipolensis ad perpetuam rei Memoriam. Ob Zelum fidei Orthodoxae et sanctae Ecclesiae Christi Sponsae, quia in Negotio Inquisitionis Prauitaris haereticae seu quasi, auctoritate nostra ordinaria contra Magistrum Cunradum dictum Hager incolam Herbipolensem, ut publice infamatum ac vehementer suspectum super erroribus infra scriptis, canonice instructus idem Magister Cunradus ad articulos super huiusmodi erroribus ex Debito nostri officii pastoralis formatos seu factos infra tactos in Iure confitendo credit, prout in Instrumentis publicis seu authenticis desuper confectis plenius continetur, ex quibus quidem Confessionibus ipsius Magistri Cunradi dicti Hager in iure factis, nec non etiam vehementium praesumptionum et Coniecturarum Iudiciis aliisque fide dignis Motiuis nobis legitime constitit, et evidenter apparet, quod idem Magister Cunradus Hager inter caeteros suos errores, proch dolor! à viginti quatuor annis circa pertinaciter tenuit, et dogmatizando astruxit infra scriptos errores execrabiles, quippe nefandos, intolerabiles et contrarios doctrinae et obseruantiae orthodoxae fidei et Ecclesiae Sacrosanctae, quorum quidem errorum praesertim Substantialium effectus articulis comprehenditur infra scriptis §. primo quidem quod illa quae dantur et haecenus data sunt Sacerdotibus, quae vul-

gariter Meßfrumen appellantur, non sint oblationes et non licita et non meritoria et sint emptiones secundum Intellectum ipsius Magistri Conradi Hager §. Item quod ipse actus Meßfrumen ex sui Natura sit emptio circumscripta intentione dantis §. item quod idem Actus Meßfrumen sit ein Beil der Pfaffen und ein Symoni und ein Raub der armen Lüt, und ein Raub Almüßes, daß man solt den Hungerichen Armen geben. §. item confessus est se asseruisse: mocht ich den Pfenninge Meßfrumen ube gelegen, darumb wolt ich liden, daß mir nimmer we tete §. quod et factum fuit. propterea in romana Curia Mortem miser est perpeffus adhuc cum stat, et durabit idem. §. Item confessus est se dixisse haec: Het ich min Sturben voll Gulden und frumt man mir mit einen Gulden nach minen Tode miner Sele eine Messe, ich wolte daß der Gulden verprante. §. Item Confessus est, se nunquam aliquam Missam comparasse propter hoc, quod sit secundum suam Intentionem actus nepharius. §. item confessus est, se tenuisse ac asseruisse, quod actus Meßfrumen minuat ac destruat opera meritoria. §. item sub juramento requisitus an illud, quod portatur vel mittitur ad donum vel ad Munus Sacerdotis in Ecclesia vel extra in altari vel extra, sit oblatio seu oblationis Nomine contineatur, idem Magister Cunradus se non credere contra Canonici juris Textum respondit X de verb. signif.

signif. Cum inter vos. §. Item confessus est se non credere, quod per actum *Meßfrumen* procuratur seu fiat Salus seu Remedium viuis seu defunctis pro quibus fit ipse actus. §. Item confessus est se credere, quod remedia animarum, quae dicuntur *Selgeret*, quoniam propter Comparationes Missarum quae *Meßfrumen* vulgariter nuncupantur, pro animabus Defunctorum fiunt, non sint ab haereditibus eorum soluenda suis Plebanis seu Ecclesiasticis Parochialibus, etiam ubi Consuetudo est seruata. §. item confessus est, quod ipse à viginti quatuor annis circa asseruerit, et astruxerit, alias personas christianas quam plures hinc et inde praesertim in Ciuitate et Diocesi Herbip. auertendo seu retrahendo de huiusmodi actibus *Meßfrumen* et *Selgeret*, et maxime in quantum fiunt vel fierent die *Selgeret* propter *Meßfrumen*, de quibus supra; §. Item confessus est, quod credat, Multitudinem hominum propter huiusmodi assertionem suam retractam seu auersam ab ipsis *Meßfrumen* et *Selgeret* praedictis. §. Licet autem idem Magister Cunradus contra actum *Meßfrumen* tenuerit et astruxerit, ut praefertur, quod ipse actus sit Symoniacus und der Psaffen Gil, requisitus tamen ipse sub iuramento, an sciat aliquem vel aliquos Presbyteros vendere seu vendidisse seu intentionem habuisse vendendi pro pecunia Missam, idem Magister Cunradus respondendo dixit, se nul-

lum scire. §. Cum itaque ex huiusmodi confessionibus aliisque praetactis legitime nobis constat, quod ipse Magister Cunradus errores suos execrabiles proscriptos contra oblationes, seu Deuotiones siue Recommendationes fidelium *Meßfrumen*, ac animarum Remedia *Selgeret* vulgariter nuncupatas, in quibus salutaris fidelium Deuotio acquiritur et augetur, pertinaciter quidem à longis retractis temporibus praedictis tenuerit et astruxerit, aliasque Personas christianas quam plures hinc et inde ab huiusmodi oblationibus et animarum Remediis, praesertim quando fierent propter oblationes easdem *Meßfrumen* vulgariter appellatas euertendo seu retrahendo docuit seu astruxit, nec non etiam Consuetudines et obseruantias laudabiles et ab antiquo obseruatas in Episcopatu nostro contra easdem oblationes et remedia animarum pia deuotione fidelium et Zelo feruentis fidei ob venerationem Sacramenti Eucharistiae et Sanctorum ac Salutiferam Commemorationem tam defunctorum quam viuorum Christi fidelium vtique introductas infringere, ymo euellere et destruere quin ymo etiam Libertatem Ecclesiasticam in praemissis violare sub praetextu canonicae pietatis in nostris Ciuitate et Diocesi multifarie et dampnabiliter est conatus, nouas quidem et falsas interpretationes seu expositiones verborum, nec non opiniones erroneas et iniquas in cordibus simplicium seductiue gignendo

do

do ac etiam dogmatizando peruerse. Ex cortice quippe verborum ipsorum sensu vero penitus heu relicto occasionem sui suorumque in huiusmodi erroribus sequentium in praemissis exquirens, in offerentium quidem dispendium Salutis suae et suorum in eisdem erroribus sequentium animarum ac etiam in scandalum praeiudicium Ecclesiarum et ecclesiasticarum Personarum praesertim regentium Ecclesiam militantem. §. propterea eundem Magistrum Conradum ex fermento, ut praefertur, haereticæ Prauitatis in praemissis grauitè execrabiliter intolerabiliter et dampnose errasse, nec non huiusmodi et quoslibet errores haereticos, seu quasi, et Scismaticos canonice abiurare debere, consulta quidem apud nos et theologos ac utriusque iuris peritos deliberatione praehabita rite decernimus in his Scriptis. §. insuper proinde attendentes, quod dictorum articulorum assertio ac Dogmatizatio redundare poterant in multarum Prouinciae animarum, et ne etiam inde in errorem, quod absit, animae simplicium prolabantur, omnes praedictos articulos tanquam falsos et erroneos et a Doctrina sana deuios auctoritate ordinaria reprobando damnamus. §. Verum quoniam Dominus non vult mortem peccatoris, sed ut conuertatur et viuatur, poenitentiam salutarem acturis, gratiam quoque Dominus non claudit gremium redeunti, et quoque praefatus Magister Conradus Ha.

ger nunc salubriori usus Consilio de praemissis erroribus conuersus, non simulata conuersione nec ficta fide, ut asserit, vult esse in unitate seu Communione Sanctae Marris Ecclesiae ut Christianus fidelis, ideo ipsum Magistrum Cunradum inprimis abiuratis per eum praescriptis et quibuslibet erroribus haereticis seu quasi et scismaticis, seu quasi secundum formam Ecclesiae ab Excommunicationis vinculis ex, quibus astrictus propterea censebatur, fecimus nostra auctoritate absolui, si tamen ipse Magister Cunradus ex Corde bono veraciter et non fecte, ut praefertur, conuersus iniuncta sibi Mandata seruauerit cum effectu, et quia ipse in Deum et Sanctam Ecclesiam ac in Perniciem seu Detrimentum Deuotionum Christi fidelium praefertim in actibus praelibatis proch dolor praedictis suis erroribus temere et dampnose peccauit, ipsum Magistrum Cunradum in Carcerem detrudi, in eoque morari ad agendam poenitentiam condignam praehabita super eo consulta deliberatione, super quae volumus et mandamus, donec nos vel successores nostri aut Ecclesia nostra vacante Capitulum eiusdem Ecclesiae de eodem Magistro Conrado seu eius poenitentia siue poena duximus aliter ordinandum. §. promulgata et recitata ut supra est huiusmodi Sententiae pronuntiatio Anno Domini M^o. CCCXLII. Die quarto Mensis Februarii circa horam tertiam eiusdem Diei praesentibus honorabili.

bilibus Viris Rynaldo Abbate Monasterii Sancti Ia-
 cobi Scotorum Herbip. Eberhardo de Ridern Deca-
 no, Wolframo Pincerna de Rosseburg thesaurario,
 Theodorico de Masbach Archidiacono, Iohanne
 Pincerna de Erpach Canonico Ecclesiae Herbip.
 Conrado Officiali, Magistro Ioannae de Karolstatt
 Plebano Herbip. Magistro Michaelae prothonotario
 nostro et Canonico noui Monasterii ibidem, et quam
 pluribus Praelatis et Clericis tam religiosis quam
 Secularibus ad praemissa specialiter vocatis pro
 testibus et rogatis §. In quorum praemissorum et
 caet. uti supra in proximo instrumento usque ibi
 acta sunt haec et caetera exclusue. Porro ego
 Conradus de Nordlingen August. Diocefeos publicus
 imperiali auctoritate Notarius quia huiusmodi Sen-
 tentiae pronuntiationi ac in scriptis recitationi e-
 iusque mandato factis, ut supra loeo et tempore
 praescriptis una cum testibus praelibatis coram Mul-
 titudine Praelatorum cleri et populi copiosa praesens
 interfui, ea quae sic vidi vel audiui, ideo hoc
 instrumentum de mandato praefati Domini Episcopi
 in facto desuper conscripsi, et consueto meo Signo
 signaui requisitus in testimonium praemissorum.



*De & super iudicialibus Confessionibus & Ab-
iuratione subscriptorum errorum Hermannii dicti Kuch-
ner de Nurenberg Sacerdotis asserti Contempnatio
Sententialis &c. de quibus infra.*

In Nomine Domini Amen. Otto Dei Gratia
Episcopus Herbipolensis tenore praesentium percep-
toribus patefacimus vniuersis, quod venerabilis Ma-
gister Theologiae Fr. Hermannus de Schildiz Ordinis
Fratrum Heremitarum Sancti Augustini noster sum-
mus in Spiritualibus primarius Vicarius nostram sen-
tentialem pronuntiationem in scriptis in negotio in-
fra scripto sub Nomine & de Mandato nostro per nos
viuae vocis oraculo sibi facto coram copiosa multi-
tudine Praelatorum Cleri & Populi nostri in Capitulo
seu Loco Capitulari Ecclesiae nostrae Herbipolensis
solempniter recitauit per omnia in haec verba:

In Nomine Domini Amen. Otto Dei Gratia
Episcopus Herbipolensis ad perpetuam rei memoriam
ob Zelum Fidei orthodoxae & Sanctae Katholicae Ec-
clesiae Christi Sponsae. §. quia in Negotio auctoritate
nobis desuper competente de Iure contra Hermannum
dictum Kuchner asserentem se de Nurenberg Baben-
bergenensis Dioecesis Sacerdotem per tempora quidem
incolam Herbip., vt publice infamatum ac vehe-
menter suspectum super erroribus haereticis & scis-
maticis seu quasi ac Katholicae Doctrinae contrariis

nec

nec non etiam super defectibus Sacrorum Ordinum infra scriptis canonice *instructis* iam dudum idem Hermannus ad articulos in huiusmodi Negotio ex Debito officii auctoritatis praetactae formatos seu factos etiam, ut plurimum infra tactos in Iure confitendo respondit, quout in instrumentis publicis aut authenticis desuper confectis plenius continetur, ex quibus quidem confessionibus ipsius Hermanni in iure factis nec non & vehementium praesumptionum & coniecturarum indiciis aliisque fide dignis Motibus nobis legitime constitit, euidenterque patet, quod ipse Hermannus inter caeteros suos errores proch dolor asserendo & tenendo infectus fuit infra scriptis Erroribus contrariis sanctae Fidei Christianae eiusque Doctrinae ac Ecclesiae sacrosanctae nephandis quippe execrabilibus ac etiam blasphemandis, quorum quidem errorum tam patentium quam praesumptorum, ut praefertur praesertim substantialium effectus articulis comprehenditur infra scriptis. §. primo quidem praefatus Hermannus sub iuramento a se *sub Stola* & per eum tacto manualiter sacrosancto Evangelio praestito solempniter fuit in iure, ut praefertur, confessus, quod ipse Hermannus fuit Beghardorum • huius quidem Sectae erroribus in Iure expressi sunt per Sedem Apostolicam condemnati quo.

* De hoc Secta vide Thesaur. huius Sect. II. p. 151.

quorum quidem errorum pluribus ipse Hermannus infectus fuisse ex confectionibus huiusmodi reperitur, nec non etiam in tantam Spiritus assistentiam raptus cum esset viginti annorum vel etiam, quod omnino nihil oravit vsque ad dictum annum & quod Passio Christi omnia sensibilia in tantum fecerit sibi subiecta realiter, quod nihil de iis potuit cogitare non valens dicere ultra illa duo verba Pater noster, sed cum Deitate speculabatur. §. Item quod tam antequam post suum Sacerdotium, ut ipse confitendo asseruit, a tempore confectionis huiusmodi videbatur, quod quoniam non potuit, ut praedicat orare vel de Christo cogitare, quod tunc fuerit perfectior quam postea vnquam. §. Item censetur sentire, quod in homine sit aliquid increatum, cum in illo legitime crediderit se non purum hominem tunc fuisse, sed hominem Deificatum & raptum in Diuinitate, ut etiam confessus est, ut supra. §. item quod pro illo tempore sibi videbatur, quod vbicunque ambularet super terram foret ad vlnae longitudinem eleuatus, quod undas transire ficcis pedibus potuisset. §. Item quod ipse tempore dictae speculationis fuerat illuminatus in tantum, quod credidit se potuisse satisfacere omnibus Magistris in Sacra Theologia, qui fuerint locuti de Diuinitate, si fuisset cum eis. §. Item quod ipse Hermannus tempore Perfectionis humilis sui praedicti non assurrexisset Corporis Christi eleuato seu ele-

eleuationi eiusdem. §. Propterea idem Hermannus
 confessus est vt supra quod ipse dixit: Unförsche ist
 ein natürlich Werk, und ist als Sünde als we es thut.
 §. Item quod ipse dixit confitendo vt supra, si ego
 essem Socius Plebani ita bene scirem ego praedicare
 de inferno & de Diabolo sicut alter Sociorum & de
 poenis inferni & purgatorii, vnde censetur suspectus
 etiam, quod non credat esse purgatorium vel infer-
 num prout ex confessionibus suis in hac parte in
 iure factis, vt supra elicitur. §. Item confessus est,
 vt supra, quod dixit haec verba: ich encker mich an
 den Babst nichts nicht. §. item confessus est, vt supra
 quod dixit, si Adam non habuisset Discretionem inter
 bonum & malum, sed habuisset indoctrinam inter
 bonum & malum non peccasset, vnde suspectus red-
 datur, Beghardorum, quod habens Lumen indoctri-
 nae peccare non possit. §, item confessus est, vt
 supra visus est, asserere contra evangelicam veritatem,
 quod homo propter hanc vitam non possit Deum
 cognoscere, quia, vt dixit, finiti ad infinitum nulla
 est proportio, & quod homo ex gratia a Deo sibi gra-
 tis data non possit ad cognitionem Dei peruenire. §.
 insuper quod suspectus est vehementer valde, quod
 non sit rite ad sacros ordines ordinatus, quia for-
 mata sua, quae loquitur de ordine Subdiaconatus non
 est sigillata Sigillo proprio ipsius Hermanni & Con-
 fessio sua & formata contradicunt sibi de loco Ordina-

nationis, confessus enim fuit, vt supra asserendo iuratus, quod in Choro Ecclesiae Babenbergensis fuerit in Subdyaconatum ordinatus, in formata autem scribitur Pegniz fuisse locum, in quo praedictum ordinem recepit, sicut in dicta formata apparet hoc cuilibet intuenti. §. Item de Dyaconatus Ordine aliquam formatam non habet. §. Item formata, quae per eum exhibita est, de Receptione Ordinis Sacerdotalis videtur valde suspecta, quia Carta formatae illius tota rasa & perspicua apparet, si ad aerem videatur Littera; videtur noua & sigillum valde vetustum. §. item pressula in qua pendet sigillum spissa & non rasa videtur non ita perspicuum ad aerem sicut alia Carta Litterae prout haec apparent cuilibet intuenti. §. Item Confessio sua, qua iuratus vt supra asseruit, Episcopum Surenensem sibi Ordinem Sacerdotii, in qua scribitur, quod Hartungus Episcopus Mucrensis ipsum in Presbyterum ordinauit. §. Praemissa quidem & nonnulla alia erronea ac etiam defectuosa, vt etiam supra tangitur, tam ex confessionibus suis in iure factis quam ex praesumptionibus & suspicionibus vehementibus aliisque Motivis legitimis satis patent, prout etiam de his in actibus iudicialibus seu instrumentis authenticis desuper confectis plenius continetur: Cum itaque ex huiusmodi Confessionibus aliisque praetactis legitime nobis constet praelibatum quidem Hermannum Erroribus abominabilibus

bilibus supra tactis in perniciosum salutis suae Dis-
 pendium heu fuisse grauiterque errasse, nec non &
 fore de aliis erroribus ac etiam defectibus Sacrorum
 Ordinum & maxime Presbyteratus, ad quos se asse-
 rit ordinatum, vehementi etiam diuersimoda Praesump-
 tione suspectum tum ex variis & aduersis responsio-
 nibus ipsum Hermannum sub iuramento super hys in
 huiusmodi Negotii Iudicio factis & conscriptis, tum
 etiam ex Litteris formatarum Ordinum huiusmodi,
 si tantum sic dici merentur, pro Parte eiusdem Her-
 manni in huiusmodi Iudicio editis seu emissis suis
 quidem Responsionibus in hac Parte praetactis con-
 trariis ac etiam alias ex Suspicionem ymo falsitate hu-
 iusmodi editarum Litterarum propter Euidenciam ra-
 surarum & adulterinorum sigillorum appensorum in
 eis. Propterea eundem Hermannum in praemissis
 Erroribus eorumque Effectibus & sequelis contra
 Fidem & Ecclesiam Katholicam suamque Doctrinam
 dampnabiliter errasse, huiusmodi quoque & quoslibet
 alios Errores haereticos & scismaticos seu quasi cano-
 nice abiurare debere. Nec non etiam super Defecti-
 bus Sacrorum Ordinum & praesertim Sacerdotii fore
 ut praefertur, suspectum censi ac etiam reputari
 nec etiam in huiusmodi Ordinibus administrare debere,
 donec prius condigna poena de praemissis peracta,
 etiam de veritate Receptionum Ordinum huiusmodi
 legitimis constiterit Documentis, Consulta quidem
 apud

apud nos & Theologos ac Iurisperitos Deliberatione
præhabita rite pronuntiando sententialiter decerni-
mus in his scriptis. §. Verum quoniam Deus non
vult mortem Peccatoris, sed ut conuertatur & viuat,
poenitentiam salutarem acturis Ecclesia quoque Dei
non claudit gremium redeunti, & quia supradictus
Hermannus salubriori consilio informatus de prae-
missis Erroribus conuersus non simulata Conuersione
non fide ficta, ut asserit & speramus, vult ad unitatem
& gremium Sanctae Matris Ecclesiae redire, nec non
etiam coram nobis & Praelatis Clero & populo prae-
libatis solempniter est professus, quod ipse Herman-
nus velit & debeat firmiter credere & simpliciter
confiteri, ac etiam firmiter credat, & simpliciter
confiteatur, prout & in antea vera fide credit in prae-
missis vel in aliis aut etiam credit, profiterur, tenet,
docet & praedicat Sacrosancta Romana Ecclesiae Mater
omnium fidelium & Magistra & quod Orthodoxorum
Patrum atque Doctorum sana seu Katholica sententia
asseuerat. Ideo ipsum Hermannum imprimis abiur-
ratis per eum supra scriptis & quibuslibet aliis Erro-
ribus haereticis & scismaticis seu quasi secundum for-
mam Ecclesiae ab Excommunicationis vinculis, qui-
bus astrictus propterea censebatur, fecimus praedicta
auctoritate absolui, si tamen idem Hermannus ex
corde bono veraciter & non fictè, ut praemittitur,
conuersus iniuncta sibi mandata seruauerit cum effectu
&

& quoque ipse in Deum & Sanctam Ecclesiam in perniciem Salutis suae aeternae, ut praemittitur, errasse, & super Defectibus Ordinum, de quibus & ut supra fore suspectus. Verum ipsum Hermannum in Carcerem detrudi, in eoque morari ad agendam poenitentiam condignam, ac donec de eodem Hermanno seu eius poenitentia ac super Ordinibus praedictis deliberauimus ac decreuimus taliter, & consulte volumus & mandamus in his scriptis Sententialiter condemnando §. promulgata et recitata ut supra huiusmodi Sententialis proclamatio Anno Domini M^o. CCCXLII. Id. Iulii praesentibus venerabilibus Syfrido Abbate Monasterii S. Burkardi Herbip. Eberhardo de Rieden Decano, Wolfram Pincerna de Rosseberg, Theodorico de Masbach & Alberto de Hesseburg Archi Diacono, Ioanne Pincerna de Erpach Canonico Ecclesiae Herbip. Curiae Officiali, Michael Prothonotario nostro Canonico noui Monasterii Herbip.

Item Anno Domini M^o. CCCLXXX. infamati sunt Behemici Praesumptione quadam de pravitate haeretica in Ciuitate Herbip. de Erroribus reprobatorum haeticorum Waldensium: primus error eorum huius Sectae, quod confitentur Laicis, qui dicuntur fratres, et ambulant in Mundo loco Apostolorum, qui dicunt se habere auctoritatem praedicandi, confessiones audiendi, et poenitentias salutare iniungendi, & dicunt se missos à Deo.

Item isti haeretici dicunt, Papam non habere auctoritatem dare Indulgentias nec Episcopos: item Sanctorum negant intercessionem, quia inveniunt suae Saeclae facere contraria. Item dicunt in Veneratione Sanctorum committi ydololatriam, & aliae Consuetudines, quae fiunt in Ecclesiis aquam benedictam & Cantum & organa dicunt esse Latratus Canum, & dicunt, non esse orandum Pater noster, & verba Consecrationis.

Item ipsi negant purgatorium, & dicunt tantam duas vias esse, aut in infernum aut in Coelum, contra dicunt, orationes Sanctorum Defunctorum non prodesse, & dicunt, beatam Virginem & alios Sanctos non scire de his, quae nobiscum fiunt hic, & exemplificant de homine voluptuarie viuento, qui propter delicias carnales obliuiscitur eorum, quae extra sunt.

Item dicunt, horas canonicas esse propter avaritiam Clericorum.

Item dicunt, in nullo Casu, excepta metus Causa, qui potest cadere in constantem Virum, esse jurandum; item asserunt, quod homo in nullo Casu pro quocunque delicto sit morte plectendus auctoritate cuiuscunque.

Item primus illorum, qui tenuit illos errores fuit Cuius Herbig. & est Carnifex *) nomine Iacob Graff & confessus est, se XVI. annis mansisse & sorduisse in erroribus articulorum praedictorum.

Item

*) Lanio ein Metzger.

Item Gerhusa Uxor sua XX annis. Item Elsa Soror eius XII. annis : Item Iohannes Swop Carnifex XXX. annis. Item Iohannes Gostenhofer XIII. annis. Item Henricus Gostenhofer , item Gebhardus proxeneta. item Anna frosthin lotrix peplorum. Item Gerhusa uxor Joh. dicti Helzner mansit in Secta XVI. annis inducta in haeresin per patrem suum proprium: et omnes isti confessi sunt errores prescriptos se firmiter tenuisse & hucusque certe se credidisse, se esse saluandos & alios omnes contempnandos , & nuncupauerunt se inter se, conuenticula eorum , *dy Kunden , och dy Fromden* ac officium inquisitionis ad personas praedictas fuit commissum Domino deuoto Martino de Bohemia, qui ab aliis haereticis in diuersis mundi Partibus edoctus et instructus fuit de illis, et Deo ordinante et disponente venit Herbp. tunc Reuerendus in Christo Pater ac Dominus Gerhardus de Swarzberg Episcopus Herbp. Ecclesiae jam dictae praesidens ex officio sibi debito eidem Domino Martino commisit Officium Inquisitionis, et recepit cum hilaritate pro extirpandis huiusmodi Erroribus: & postquam fuerint conuicti & confessi & abiurauerunt errores illos tunc praenominatus Pater ac Dominus in propria Persona absoluit eos ab Excommunicatione & imposuit eis poenitentias salutare, & hoc fuit factum in Curia eiusdem Domini zu Ragerweckhus nuncu-

pata, & postea ordinati fuerunt multi Sermones contra quemlibet articulorum praedictorum, & omnes praedicti fuerunt signati crucibus laneis glaucis in eadem Curia, & portauerunt illas Cruces ad tempus, tunc praedictus Pater ac Dominus, Episcopus Herbipolensis videns eorum primam obedientiam & conversionem deposuit eis illas cruces, utinam fixi maneant & manserint in Religione Fidei Orthodoxae, secundum quam omnes iurauerunt & promiserunt.

I. A b s c h n i t t.
LIV. Stück.

ANTON. GVILIELM. ERTEL,
OBSERVATIO
ILLVSTRIS * IVRIDICO EQVESTRIS.

Was absonderlich in dem Franken-Land:
unter dem Wort

**Vogthen, Vogt: Geding, Vogt:
Herr und dergleichen**
verstanden werde.

Anfänglich ist es wohl eine ausgemachte Sache, daß
dieses Wort Vogthen, VogtGeding, VogtRecht,
Vogt:

* Diese Observation ist die 10te in dessen Observationibus
illustribus Iuridico-Equestribus. Nürnberg. 1710. 4to
S. 264.

Bogt: Herr und dergleichen an ihm selbst ganz zweifelhaft seye, auch keine specialem significationem habe, oder etwas gewisses importire, sondern müsse nach Gelegenheit und Gebrauch, oder Gewohnheit des Lands, der Herrn und Ort, die es gebrauchen, interpretirt, ausgelegt und accomodirt werden. a)

Also daß auch die vornehmste Rechtsgelehrte unserer Zeiten Bedenken gehabt haben, dieses Wort Bogten zu definiren. b)

Es sind etliche der Meinung, daß dieses Wort von dem Hebräischen Boget, welches einen Praefectum oder Verwalter heist, herfließe. c)

Wiewohlen ich der unvorgreiflichen Meinung wäre, daß dieses ein pures uraltes deutsches Verbum primitivum seye, um dessen Ursprung man eben sich

EEEEEEEEEE 3

nicht

a) MYNSINGER. Decade 13. Resp. 3. n. 110. BESOLD in Thesaur. Pract. verbo Bogthey. Casp. KLOCK de Aerario. lib. 2. c. 92. n. 30. MAGERVS de Advocat. armat. c. 2. n. 204. LINK de Vogteia per totum. KNIPSCHILD de Iur. Civit. Imper. lib. 2. c. 6. n. 160. Acta Lindaviensia p. 775. & 829.

b) KNICHEN de Iur. territ. c. 4. n. 411. Acta Lindaviens. p. 830. PELLERVS in notis ad Klock. de Aerario. c. 92. n. 30.

c) MAGER de Advocat. armat. c. 2. n. 203. SPEIDEL in Speculo Iurid. verbo Bogt. KLOCK allegat. loc. n. 30.

nicht viel zu bekümmern hat, wann man nur die Wirkung und den Effect des Worts selbst recht penetrirt, indeme ja unmöglich einer jeden Sprach eigenthümliche Originalwort und dero Ursprung zu erforschen, als welches vielmehr von denjeni en dependirt, welche anfänglich eine gewisse Sprache in die Welt gebracht, oder sich dergleichen untereinander verglichen haben. Wann man dieses Wort generaliter nehmen will, so bedeutet es hauptsächlich eine Procuracion, Schutz und Verwaltung einer fremden Person und Sach, welche jemand von einem Obern aufgetragen worden. d)

Dahero diejenige, welche dergleichen Advocatiam, Praefecturam, Curatelam, oder Defensionem über sich nehmen, gemeiniglich Vogt: Herrn oder Vögt benamset werden, v. g. die Kirchen: Vögt, Burg: Vögt und dergleichen, und wann dergleichen Schutz oder Verwaltung einer weltlichen Person aufgetragen worden, dergestalt, daß es auf seine Erben gekommen, so hat man es genennet ein Erb: Vogthen, ware aber dergleichen Schutz über die Gotteshäuser, Klöster oder Spitäler, war sie genennet ein Erb: Kasten: Vogten. e)

Das

d) KNICHEN de Iur. territ. c. 4. n. 371. LEHMANN in Chron. Spirens. Lib. 5 C. 108. Fol. 630.

e) ADAM STRUVIUS Syntag. feudal. c. 4. Aphorism. 20. HERMANN VULT. Lib. 1 de Feud. c. 8. n. 17. MAGER. Advocat. armat. c. 2. n. 209.

Dahero der eigenthümliche Verstand dieses Worts ex materia subiecta, usu regionis, & diversitate locorum ausgedehnet werden muß. f)

Bisweilen wird dieses Wort so generaliter genommen, daß es nicht nur einen Gradum der Gerichtbarkeit, sondern auch alle Jurisdiction hohe und niedere, Imperium merum & mixtum in sich begreife, einfolglich alle Herrschafft, so einer an einen Ort hat, in sich schließe. g)

Vor Alters, und auch noch zum Theil an vielen Orten ist sehr bekannt, die Kirchen- und Kasten- Vogten, wann nemlich von dem Römischen Kaiser, oder aber von einer Kirchen und Gottes- Haus selbst jemand die Beschirmung, Verwaltung, oder auch Uebung der Gerichtbarkeit aufgetragen worden: wiewohl durch dergleichen Vogthenen keine Subiection importirt worden, sondern alles vielmehr auf einen Schutz und Schirm angesehen gewesen: und dergleichen Vogten wurde auch vor Alters genennet Mundiburdium, wie man noch heutiges Tags bey den vornehmsten Domstiftern, Kirchen und Klöstern zu sehen hat, über welche ein Weltlicher Fürst oder Reichs- Standt den Schutz

EEEEEEEEEE 4

ge:

f) GILMANN Decif. 2. n. 154. Lib. 1. REINKING de Regim. Secul. Lib. 2. Class. 2. c. 17. n. 54.

g) KNICHEN de Super. territ. c. 4. n. 400. MYNSINGER Resp. 3. Decad. 13. n. 9. II. & 110. WEHNER verbo Vogthen fol. 655.

genießet. Wiewol vor Alters sich dergleichen Kirchen-
 Vogten viel weiter erstreckt hat; indeme dergleichen
 Vogt: Herr auch die Administration der weltlichen
 Güther, wie auch die Verwaltung aller hohen und
 niedern Jurisdictionen getragen hat, und in Anse-
 hung solcher Bemühung, Schutz und Sorgen jährlich
 gewisse Ergötzlichkeiten, an Wein, Frucht, Geld und
 dergleichen, so man insgemein Vogt: Recht geheißen,
 genossen hat. Weilen aber Theils der Päpstliche
 Stuhl, und Theils die Römische Kaiser vermerket,
 daß dergleichen Kirchen Vogthenen zu höchsten Praeju-
 diz und Untergang der Gotteshäuser gar zu weit exten-
 dirt worden, und manchesmal aus einem Beschirmer
 ein Bestürmer, und aus einem Beschützer ein Bestür-
 zer worden, also sind nach und nach solche Kirchen-
 Vogthenen Theils gar abolirt, Theils aber beschnitten,
 und nach den geistlichen Rechten in ein besseres Regle-
 ment gesetzt worden; von welchem allem und der ganz-
 en Eigenschaft dergleichen Kirchen- Vogthenen sehr
 weitläufig, und mit bestem Fundament Theils die
 Acta Lindaviensia, Theils MAGERVS de Advocatia ar-
 mata geschrieben hat: wohin ich mich dann um belieb-
 ter Kürze willen, allerdings bezogen, und weilen es
 zu meinem Intent dormalen ganz nicht notwendig,
 darvon abstrahirt haben will. So ist auch noch mei-
 stentheils vor Alters eine andere Gattung der Vogthen
 gebräuchig gewesen, nemlich die Reichs-, Land- oder
 Städte-

Stadt: Vogtshen, welche von den Römischen Kaisern über die Reichs: Städte ob cognitionem causarum civilium & criminalium earumque coercionem hergebracht worden, und meistens den weltlichen Fürsten, Grafen und Herrn anvertraut gewesen sind. b)

Heut zu Tag aber sind die Reichs: Städte bewegt worden, nach dem Exempel der höhern Reichsstände sich dahin zu bearbeiten, wie sie solche Reichs: Vogtshenen, item die Kaiserliche Regalia, Zoll, Münz und dergleichen ebenmäßig Eigenthümlich und für unablässliche Pfandschaften an sich bringen möchten, welches auch letztlich also erfolgt ist. i)

Nunmehr auf die etwas mehr eigentliche Bedeutung und Observanz der Vogtshen zu kommen, so ist zu wissen, daß bisweilen unter diesem Wort verstanden werde, der District und Territorium, worauf die Gerichtbarkeit exercirt wird, id est Grund und Boden: bisweilen wird auch das Wort Vogt: Geding, oder Recht: Geding für die Jurisdiction selbst genommen k).

Haupt:

b) Auctor des Berichts von Reichs: Vogtshenen, p. 12. Acta Lindaviens. p. 572. MEICHNER Tom. 3. Decis. 33. & Tom 2. Lib. I. Decis. 6. n. 97. ubi ait: tales tamen neque Iudicis officium multo minus universalem Jurisdictionem habuisse.

i) LEHMANN in Chron. Spirens. Lib. 4. c. 3. Tractatus von denen Reichs: Vogtshenen. p. 13.

k) MYNSINGER Decad. 13. Resp. 13. n. 10. KNICHAN de Jur. territ. c. 4. n. 405. & 408.

Hauptsächlich aber und principaliter wird in Frankenland, Sachsen und andern Orten unter solchem Wort die Civil Jurisdiction oder die Herrschaft, die einer über ein Ding oder Gut hat, verstanden. l)

Und wird die Vogthen abermal abgetheilet in eine obere und untere Vogthen, die obere Vogthen wird von Theils Rechtsgelehrten dahin genommen, daß sie auch die Lands: Herrlichkeit, Ober: Bottmäßigkeit und Regalien begreife. Andere nehmen die Obervogthen in weit besserem und wahrem Verstande, so viel sie nemlich die Jurisdictionem in genere respiciert dahin an, daß sie nichts anderes seye, als eine allgemeine Civil-Gerichtbarkeit, welche dem Herrn des Orts zugehörig, außer der sogenannten Cent, Malefiz, Blutbann, und was zu demselben gehörig ist. m)

In Frankenland wird die unmittelbare Vogthenliche Obrigkeit genennt, wann die Reichs von Adel non solum Imperium mixtum, sondern auch alle andere Jurisdiction (außer was zu der Cent oder Malefiz gehörig und von derselben ausgenommen ist) exerciren, in welchem Fall die Ober-Vogthen mit der Territorial-

Su-

l) Acta Lindaviens. p. 285. & 829. LINK de Vogteia c. 2. §. 5. MYNSINGER Decad 13. Respons. 3. n. 9. REINKING citat. loc. lib. 2. c. 17. n. 57.

m) KNICHEN de Iur. territ. c. 4. n. 408. SPEIDEL in Spec. Iurid. verbo Vogthen. Acta Lindaviens. p. 830.

Superiorität und lands-Ober-Vogtmäßigkeit fast durchgehends ein Ding ist. n)

Solchen Falls aber, und wann die Ober-Vogtthey auf solche Weiß genommen wird, so kann man sagen, daß man dergleichen Jura nicht eigenthümlich in Kraft der Ober-Vogtthey; sondern vielmehr in Kraft der Territorial Superiorität * habe, welche dem unmittelbaren Reichs-Adel in dem Römischen Reich ausser allem Zweifel competiret: o)

Die Niedere Vogtthey aber wird gemeiniglich für die nieder-Gerichtliche Obrigkeit & pro potestate absque

n) KNIPSCHILD de Iur. Civit. Imper. Lib. 2. c. 6. n. 165. MUNDIUS de muner. num. 204. ARUMAEUS Tom. 2. Discurs. 24. quaest. 6. & Tom. 1. Discurs. 13. quaest. II. MAYER de Iurisdic. Sect. 2. Memb. 5. Posit. 2.

Acta Lindaviensia p. 295. ibi daß auch die Ober-Vögte von dem Blutbann abgesondert, und pro universali Iurisdictione tantum & Domino loci dem Vogt-Herrn competente, excepta centena gehalten werde.

* Daß dieses keinen Grund habe, hat klar erwiesen L. B. DE CRAMER in Obs. Iur. Vniu. Obs. 537. 28ie in dem folgenden LVI. Stück ausführlich vorkommen wird.

o) MAGER. dic. loc. c. 6. n. 109. GAIL Lib. 2. Observ. 62. n. 2. RUMELIUS ad Auream Bullam P. 1. Dissert. I. Thes. 13. LAUTERBACH de Crimin. praescript. thes. 8. & alii plane innumeri.

que superiori jurisdictione, ohne obere Gericht genommen. p)

Derjenige, welcher die Vogthen hat, wird Vogthen-Herr genennet, die Unterthanen aber Vogthenliche Unterthanen, welche abermal, absonderlich in Frankenland, entweder zentbar oder unzentbar sind. Wann die Inwohner eines Dorfs zentbar sind, wenn schon ein anderer in dem Dorf die General-Vogthen hergebracht hat, so müssen doch die *Causae & delicta* auf der Gemeind und Lehen, auch die, so nicht peinlich sind, vor dem Zent-Gericht, oder Blut-Bann gerichtet, gerechtfertiget, und geurtheilt werden.

Wann aber die Unterthanen unzentbar sind, so gehören wenigst die *crimina atrociora*, und die, so in die Peinlichkeit laufen, an die Zent, und Malefiz.

Bisweilen leiden die Vogthenliche Unterthanen an allen Zent-Anlagen, bisweilen allein in peinlichen Fällen, so sich bey ihnen zugetragen, die geringere Verbrechen aber und *Causae civiles* respiciren den Vogthen-Herrn. q)

Welches alles meistens von der niedern Vogthen verstanden wird; dann was die hohe Vogthen, und unmit-

p) REINKING dic. loc. Lib. 2. Class. 2. c. 17. n. 57. Acta Lindaviens. pag. 830. KNICHEN de Iur. territ. C. 4. n. 409.

q) LINK de Vogteia C. 3. §. I. LEIPOLD de Concurrente Jurisdic. quaest. 12.

mittelbare betrifft, weilen dieselbe ausser der hohen vier Zent, Fällen alle Jurisdiction begreift, also kann sie auch alle Jurisdiction extra casus reservatos über ihre Unterthanen exerciren; die General Vogthey, welche jemand nicht nur auf gewissen Lehen, Hofraiten oder Gütern, sondern durchgehends zu Dorf und Feld competirt, hat keine Jurisdiction weder auf der Landstrass, noch auf denen Flüssen, noch in dem Forst und Wildbahn; es seye dann Sach, daß jemand die unmittelbare vogtheyliche Obrigkeit, mithin auch die Territorial-Superiorität hergebracht habe, wie ein solches bey der unmittelbaren Reichs-Ritterschaft in Franken, Schwarben und am Rhein-Strom also hergebracht worden ist.

Dahero alle auf den Landstrassen und Wildbahnen, & inter eos limites begebende Fälle nicht demjenigen, so die Zent-Gerechtigkeit, oder Erb-Gericht, sondern welcher die Forstliche Obrigkeit hergebracht hat, competiren. r)

Sonsten aber und hauptsächlich so muß das Objectum der Vogthey in genere, hauptsächlich von der Gewohnheit, alten Observanz, Lands-Gebrauch, und uraltem Herkommen colligirt werden, indeme bisweilen an einem Ort in Frankenland dieser oder jener Actus zu der Vogthey oder niedern Gerichtbarkeit, an einem
ans

r) LEIPOLD. citat. loc. quaest. 12. LINKEN de Vogteia. citat. loc. §. 2.

andern Ort aber zu der Zeit oder Malefiz gerechnet wird, also daß unmöglich ein Universal Regul ausgeworffen, und festgestellt werden kann, sondern es heist hier billig: *Tantum praescriptum, quantum possessum vel consuetudine, aut pacto acquisitum.* s)

Sonsten aber ist in Frankenland Herkommens, da ein Stand auf deren von Adel Untertanen und Zinsleuth die Zeit unstrittig hergebracht, so soll dieselbige über die gewöhnliche vier Haupt: Rügen, als da sind: Mord, Brand, Nothzucht und Diebstahl (so der hochfreißlichen oder hohen Malefizischen Obrigkeit zustehen) in keinerlei Weis noch Weg extendirt oder exercirt werden. t) *

Da:

s) Capit. auditis 15. X de Praescript. n. 2. l. 1. §. si quis 4. de itinere. Nicolaus BOERIUS Decis. 58. n. 6. MASCARD de Probat. Conclus. 14. n. 23. KLOK. Vol. 1. Confil. 28. n. 475. ubi ait: usum, observantiam, & longi temporis possessionem in Iurisdictionalibus esse optimam interpretationem. GILMANN Tom. 5. Relat. 34. p. 237.

t) Vid. Die Freyheiten der Hochldbl. Fränkischen Reichs-Ritterschaft von Rudolpho dem Kaiser, de non arrestando §. da aber ein solcher. LIMNAEVS de Iur. publ. lib. 6. c. 3. n. 54.

* Deme aber, was Würzburg betrifft, daß von allen nachherigen Kaisern bestätigte Privilegium Friderici-

Dahero dann die unmittelbare Vogtheuliche Obrigkeit, alle Jurisdiction außer der Zent, in sich begreift, und wann etwann noch andere Jura sind, welche an gewissen Orten den Bischöfen oder andern Ständen des Reichs zugehörig sind. Sonsten aber werden zu der hohen Vogtheulichkeit, absonderlich in Frankenland hauptsächlich hernachfolgende Effect gezogen: Als die Erlaubniß, Gebot und Verbot zu thun, außer was die Zent: Sachen betrifft, Steuer und Schatzung, hohe und niedere Frevel: Bußen, Folg und Reiß, Frohn: Dienst, Umgeld, Jus Patronatus, Gleides: Recht, Kirchwey: Schutz, Inspectio über Maas, Mäßen und Gewicht, Markstein setzen, Handwerker aufrichten, alle Wildfang, und alle Bona vacantia einziehen, Musterung der Unterthanen, Annehmung der Juden, Anrichtung der Ehehafftinen, v. g. Tascen, Badstuben, Schmitten, Mühlen, auch Glas- und Ziegelhütten, Vormunder zu ernennen, das kleine Weidwerk zu treiben, und dergleichen mehr. u)

Ein

cianum de Anno 1168. (Siehe Thes. Sect. I. pag. 406.) und die fast allgemeine Observanz widerspricht.

u) WEHNER Consil. Francoii. 73. n. 2. & 5. SCHURFE. Consil. 26. n. 5. WEHNER in Observat. pract. verb. Vogtheu. KNICHEN de Iur. territ. c. 4. n. 422.

Ein Vogt Herr deme die unmittelbare Vogt-
 then zustehet, kann seine Vogtbare Unterthanen von
 seiner Obrigkeit, durch eines anderen Obrigkeit und
 den zentbaren Boden wiederum dahin, da er seine
 Obrigkeit hat, führen. Dann obwohlen ein Delin-
 quent in einer andern Obrigkeit: Dist: ict ohne dessen
 Bewilligung nicht kann gefangen werden, so kann
 ihne doch der Transitus, wann nicht ein anders Her-
 kommen, nicht versagt werden: *Via publica enim
 tanquam res innoxiae utilitatis, cujuscunque etiam
 Territorium attingat, omnibus ad usum licitum prae-
 fertim ad rei publicae tuitionem patere debet.*

Dann wann erlaubt ist einen Delinquenten in seinem
 Territorio zu fangen, und alldort wieder ihne zu statui-
 ren; so wird vielmehr erlaubt seyn, ihne auf offner
 Straßen dahin zu führen, wo die Executio endlich
 geschehen kann, indeme das *Ius ducendi Captivum*
 mit dem *Iure terrendi, submovendi et capiendi*,
 welches dem Territorio anhängt, nichts gemein hat:
*Cum captivus in loco competente iam sit submo-
 tus, x).*

Wel:

*) Arg. l. 2. ff. de Jurisdic. Ioanni BRUNN: ad L. 1.
 ff. de itinere publ. REINKING die loc. l. 2. Class.
 2. n. 17. n. 18. FRITSCHIUS de Regal. viar. Iur. c.
 8. n. 20. MAULIUS de Iur. conduc. Tit. 3. n. 28.
 MYLER. de Princip. et Statib. Imper. c. 48. n. 13.
 LINKEN de Vogteia c. 3. §. 8.

Welches um soviel mehr Platz hat, als die Bogthenherrs und die von Adel in Franken Macht haben, ihre Unterthanen in ihren Flecken zu fangen, und in andere ihre Dörffer, ihrer Gelegenheit nach, durch der hohen Fraiß oder Zentherrn Obrigkeit, in Verhaft zu führen: Unerwogen solche Bogthenherren ausser der obbenannten vier hohen Fäll alles bestrafen y).

Ja auch in denen vier oberzählten hohen Zentzfällen, si crimen non sit flagrans, sed inquisitione opus habeat, kann ein Bogthenherr in Franken, usque dum ex cognitione de crimine constet, einen solchen Verbrecher gar wohl in die Gefängnuß werfen, doch daß hernach, wann das Verbrechen erfunden wird, die Aushändigung dem Zentherrn geschehe; wann nur solche incarceration gescheh: absque animo acquirendi actum criminalem. Dahero einem Bogthenherrn verboten ist, einen todten Leichnam zu erheben, oder auf das Thäters Thor ein Fraißpfand zu nehmen, oder den Stich und Wunden abzumessen, weilen solches einzig und allein dem Zentherrn gebühret z).

Da

1) WEHNER. in Obseru. pract. verbo Bogthen. LIMNAEVS lib. 6. c. 3. num. 54. BIDENBACH quaest. nobil. II. n. 2.

2) SCHWANNEMANN Obseru. Cameral. 87. MINDAN. de Process. c. 36. n. 12.

Kann also der Niedergerichtsherr die Gefängniß anderst nicht brauchen, als daß der Delinquent nicht entfliehe. Dahero sofern es ein kundbahrer und scheinlicher Fraiß und Zentfall, oder sonst Zent- und ruchbahr, so nicht auf der Inquisition beruhet; sondern handhafftig und notorisch ist, so muß der Niedervogtsherr dem Zentherrn den Delinquenten alsogleich aushändigen. Wann aber das Verbrechen nicht handhafftig, und einem ruchbahren Zentfall ähnlich ist, so ist vorher von dessen Qualitæt und Zentbarkeit eine summarische Untersuchung vonnöthen, und kann der Delinquent entzwischen, jedoch salvo Jure der Zentbahrlichen Obrigkeit von dem Vogtsherrn in der Gefängniß verwahret werden a).

So kann auch der Vogtsherr gegen den Delinquenten, wann es nur nicht an Leib geschieht, gar wohl eine Coercitionem vornehmen, wann der Zentherr in mora wäre. So ist auch der Vogtherr nicht schuldig einen Thäter ausser Verhaft dem hohen Zentherrn zu liefern, er seye dann zuvor wegen des ihm etwann zugesügten Diebstahls, Raub, Brandt und dergleichen, contentirt und bezahlt. b)

Obz

a) ARUMEEUS vol. I. Discurs. 13. quaest. 12. THOMAS MICHAEL de Jurisdic. Conclus. 93. Lit. B. KNICHEN de Jur. territ. C. 4. n. 44. MUNDIUS citat. loco n. 192.

b) LINKEN de Vogteia c. 3. §. 9. WERNER Observ. pract. vero Vogtsh.

Obwohlen auch sonst, wann ein Delinquent inner den Gebieth des Vogtherrn verborgen, und noch nicht gefangen worden ist, der Fraiß- oder Zentherr, etiam irrequisitio Judice inferiori, und wann schon derselbe mit aller Jurisdiction investirt wäre, denselben fangen lassen, weilen die Vogthen nicht eben gleich die Zentfreyheit importirt, welche allein die Requisition vor dem Einfall gaudirt; so wird doch ein anders bey der unmittelbahren Reichs-Ritterschafft hergebracht, deren Unterthanen anderst nicht, als durch die Compafs-Brief * ans Landgericht oder Zentgericht evocirt werden: auch ein Delinquent, so in dero Territoriis sich vergriffen, anderst nicht remittirt, als nach vorheriger Requisition des Zentherrn: Anzuerwogen die Freye Reichs von Adel in Francken ihre habende Vogthen auf und in ihren Districten gar selten von denen benachbahrten Bischöffen recognosciren: Dahero wann ein Delinquent von dem Vogtherrn, welcher ein unmittelbahrer Reichs von Adel ist, noch nicht gefangen worden, so kann der Zentherr ohne dessen Requisition in dessen District nicht einfallen oder angreifen, weil er an solchen Ort die hohe Landsobrigkeit nicht hergebracht c)

§§§§§§§§ 2

So

* Diesem widerspricht die tägliche Erfahrung.

c) ARUMAEUS dict. loc. quaest. 12.

So kann auch ein Vogthenherr , weilen er auſſer der vier hohen Zentfällen alle übrige Verbreschen abſtraffet, und alſo Jurisdictionem criminalem exerciret, von dem Gefangenen gar wohl eine geſchworne Urſehd de non vindicando Carcere erfordern. d)

Es wird aber von der unmittelbahren Hohen Vogthen abſonderlich in Franckenland die ſogenannte Dorffs:Herrſchaft mercklich unterſchieden. Dann obzwar dieſelbe auch etliche Fälle, ſo zu der Vogthen gehören, complectiret, ſo iſt es doch nicht allzeit damit richtig, und liegt es ſehr viel an dem Herkommen, wie es einer in langen Beſitz hergebracht. Unerwogen es nicht allenthalben gleich gehalten wird, und iſt oft obſervirt worden, daß in einem Dorff einer den hohen Wildbahn, der Andere die hohe Landobrigkeit, der Dritte die Zent: und Fraiß, der Vierte die Vogthen, der Fünffte die Dorffherrſchaft und ſofort hergebracht habe. e)

Nach:

d) ERNEST. COTHMANN. vol. 3. Respons. 47. n. 105. MAEVIUS P. I. Decis. 132. n. 1. BIDENBACH quaest. nobil 7. num. 3.

e) GILMAN Simphor. I. P. I. Tit. 3. vol. 2. n. 15. ZIEGLER ad Calv. 5. Landſaß n. 74. et 75. LIMNAEUS de Jur. publ. lib. 4. c. 8. n. 188. ARUMAEUS dicta quaest. 12.

Nachdem bis dato von der hohen unmittelbaren Vogtheulichen Obrigkeit gemeldet worden, und was deroelben wegen ihrer Immedietaet gebühre, bengebracht: So ist jeko auch mit gar wenigem von der Niedervogtheu sine Erb- und Untergericht etwas zu melden, welche von einem Domino Territorii, samt aller Gerichtbarkeit dem Niedervogtheu: Herrn, jedoch vorbehältlich der vier hohen Fraißsälen, verliehen wird, durch welche Reservation der Dominus Territorii sich alle Franßliche und Zent-Obrigkeit, und wann ein solcher auch die Territorial-Superiorität in eines andern Gebiet exerciret, auch die Landshohe Obrigkeit sich vorbehält. Ist also die niedere Vogtheu eigenthümlich zu reden die Niedergerichtbarkeit, und gehöret einem solchen Niedervogtheu die *Cognitio in Causis civilibus nec non delictis levioribus f)*.

Man muß auch hierinnfalls abermal hauptsächlich auf das alte Herkommen, Landsgebrauch und Observanz eines jeden Orts reflectiren; In etlichen

§§§§§§§ 3

chen

f) REINKING de Regim. Secular. lib. 2. Class. 2. c. 17. n. 56. BERLICHIVS. P. 1. Conclus. 1. n. 11. BERLICHIVS P. 1. Conclus. 1 n 11. BESOLD. Consil. 233. n. 131. Mathias STEPHAN de Jurisdiet lib. 1. c. 12. n. 20. KNIPSCHILD de Civitat. Imperial. lib. 2. c. 6. n. 106.

lichen Fürstenthümern und Ländern, wie in Sachsen, Braunschweig, Anhalt, Magdeburg, und dergleichen, sind durch gewisse Lands. Constitutiones, alle diejenige Actus, welche zu der niedern Vogttheu gehörig, specificce exprimirt, und wird man in meiner Practica Aurea von der Niedergerichtbarkeit ein ganzes Buch von denen Niedergerichtsfällen beisammen finden. Es ist aber, wie schon öftters gedacht, in dieser Materi vornemlich auf die alte Verträge, Herkommen, Verjährung und Consuetudinem zu attendiren. g)

Underwärtig, als in Schwaben, Bayern, Oesterreich, Tyrol und dergleichen, wird die niedere Vogttheu genennt Jurisdictio bassa, Imperium mixtum, oder die niedere Gerichtbarkeit, welche nichts anders ist, als potestas cognoscendi in Causis civilibus & delicta modica coercendi. h)

Was bishero von dem eigentlichen Verstand des Worts Vogttheu, Vogtgericht, &c. &c. gemeldet worden, solches ist meistens von Franckenland zu verstehen, allwo nach Ausfag BIDENBACHII, WEH-

NERE

g) MASCARD. de Probat. Vol. 3. Conclus. 1055. n. 14.
 BIDENBACH. quaest. nobil. 7. n. 5. BALD. libr. 3.
 Consil. 439. CRAVETTA Consil. 238. n. 7.

h) VINNIUS de Jurisdict. c. 7. BERLICHII dicta Conclus. I. n. II.

NERI, SPEIDELII und mehr anderer vortrefliche Practi-
canten, die Vogthen ganz auf einen andern Ver-
stand und Weiß, als in Schwaben und anderwärtig,
genommen werden muß, wiewohl auch nicht zu wi-
dersprechen, daß ein und anders auch in Schwa-
benland utilissime könne applicirt werden: Wann
nur jedesmahl man sich nicht auf die Principia uni-
versalia et generalia alleinig præcise steiffen will;
sondern weilen die Materia Jurisdictionis nach Aus-
sag aller rechtschaffenen Juristen eine Gleichheit mit
dem unbeständigen Mond hat, welcher bald voll,
bald halb voll, bald gar unsichtbahr ist, also auch
und pur alleinig auf jeden Lands, Orts, Gebiets,
und Districts Herkommen reflectirt werde: indeme
durch eine rechtmässige Verjährung, durch authentis-
sche Conventiones und Vertråg mit denen benach-
bahrten, oder die Observanz des Lands selbstens je-
mand oft diesen oder jenen actum et Casum Juris-
dictionis possidirt, welcher doch absolute loquendo
nicht ihme, sondern einem Tertio zugehörig ist.
Heist es also in fine finalissimo: quod Consuetudo
dicatur forma rei, aequiparetur legi, sit alterum
Jus naturale, comparetur veritati et convertat arte
chymica nigrum in album i)



i) SURD. de Aliment. Tit. I. n. 7. KNICHEN de pact.
vest. p. 2. c. 4. n. 203. REISNERUS Disput. 2. de
feud. thes. 73. BALD. Consil. 289. lib. 4. Stephan
GRATIAN. Discept. forens. 801. n. 11. MANGILIUS
de Impub. quæst. 77. n. 75. GRÆVÆJUS l. 1. Con-
clus. pract. 36. GUTIEREZ lib. 3. quæst. 29. n. 21.

